# Muy Illustre Señor

EN el pleyto que V.M. tiene visto entre Manuel Riquelme vezino de la ciudad de Xerez de la Frontera, contra Hernãdo Riquelme su hermano vezino de la dicha ciudad el dicho Manuel Riquelme que es autor en este pleyto tiene justicia, para que se confirme la sententia en su fauor dada por el Licenciado Santaren alcalde mayor q̃ fue de la dicha ciudad por la qual en effecto mãdo amparar al dicho Manuel Riq̃lme en la possessiõ de la haça del villar, y de la haça peq̃ña del cãpo q̃ es en termino de la dicha ciudad por lo q̃ en esta informacion se dira.

¶ El dicho Manuel Riquelme pretende en este pleyto que a de ser amparado en la possession ciuil y natural q̃ de los dichos bienes se le transfirio por fin y muerte de doña Ynes Riquelme su madre por ser su hijo mayor varon y legitimamente llamado a ellos por el vinculo y mayorazgo q̃ instituyo Hernando Riq̃lme el viejo su abuelo, y para ello presenta la escriptura de vinculo y mayorazgo que el dicho Hernando Riquelme otorgo en.24.de octubre de.1538.por ante Francisco de Sanabria escriuano publico que fue de la dicha ciudad sacada por mandamiento compulsorio a pedimiento de Fernando Riquelme padre de los que litigan y tambien presenta vna escriptura que dona Ynes Riquelme su madre otorgo en su fauor año de.53.vinculandole de nueuo los mismos bienes y declarandolo por legitimo successor en ellos.

¶ En exclusion de lo qual el dicho Fernando Riquelme dize y oppone lo siguiente.

¶ Lo primero que la esctiptura de mayorazgo que el dicho Fernando Riquelme el viejo otorgo no es publica ni authẽtica, porque como por ella parece y por el mesmo registro que a esta real audiencia se truxo no esta firmada del dicho Frãcisco de Sanabria escriuano publico ante quiẽ passo lo qual necessariamente se requeria, y por consiguiente queno se le a de dar fe ni credito.l.1.C.de tabularijs, lib.10.c.1.de fi.instrum.l.54.titu.18.part.3.l.12.&.13.titu.25.lib.4.noui ordina.

A ¶ Secundo

¶ Secundo el dicho Fernando Riquelme pretende que el dicho Fernando Riquelme el viejo dio los dichos bienes a Pedro Riquelme su hijo primero llamado para q̃ sean suyos en fin de los dias del dicho Hernando Riquelme, y para en quenta de la legitima que del a de auer, y assi dira que esta donacion contiene dos condiciones. La primera que haziendose para en fin de los dias del donante habet conditionem si donatarius superuixerit & mortuo in vita donantis donatio resoluitur & fit caduca. l. vnica. §. sin autem. C. de caduc. Tollen. l. quibus diebus. §. quidam titio. de conditio. & demonstra. glo. in. l. Seyus saturninus. ff. ad Trebel. Ias. in. l. is cui. §. 1. num. 7. ff. de legat. 2. ¶ La segunda condicion esta en aquellas palabras para en quenta de la legitima que de mi ouierdes de auer, porque se entiende, si de mi la ouierdes, rellatiuum enim quis vel qui adiunctum verbo præteriti tẽporis dispositionem facit conditionalem. l. stichum qui meus erit. ff. de lega. 1. l. nuper. ff. de leg. 1. & cum in vita patris non debeatur legitima. l. qui superstitis. ff. de acquir. heredi. spectanda est mors patris in cuius vita mortuo filio conditio defficit iuxta. tex. in. d. l. vnica. §. sin autem. C. de cadu. toll.

¶ Tertio pretende que aunque esta donaciõ vinculo y mayoradgo alias fuera valido no pudo valer en este caso, porque lo que el dicho Fernando Riquelme vincula es la legitima de Pedro Riquelme su hijo en la qual no pudo caer grauamen de vinculo ni fideicommisso alguno, etiam ex eiusdem filij cõsensu quin potius ipso iure ab eiusdem legitima reijcitur. l. quoniam in prioribus. l. si quando. l. ex tribus. C. de inoffi. testam. & probatur in. l. vndecima titu. 4. part. 6. & ex pluribus comprobat Mẽcha. in repet. d. l. si quando. §. illud. num. 61. C. de inoffi. testam.

¶ Quarto dira que aunq̃ a la dicha escriptura se le vuiesse de dar fe y credito y no concurriera todo lo que esta dicho pues el dicho Fernando Riquelme el viejo la reuoco por otra escriptura que hizo a. 4. de Março de. 1560. por ante Rodrigo de Rus escriuano publico de la dicha ciudad quedo sin effecto alguno, y por consiguiente que no puede aprouecharse della el dicho Manuel Riquelme pues esta reuocacion la pudo hazer conforme a la ley. 17. de Toro hodie. l. 1. tit. 9. lib. 5. noui. ord. y a la. l. 44. Tau. hodie. l. 4. titu. 7. lib. 5. noui. ordi. Y fortifica su pretension diziendo que auiendo el dicho Hernando Riquelme el viejo reuocado la dicha escriptura por su testamento que hizo en. 28. de Iulio de. 1566. mando que la dicha haça del villar la vuiesse el dicho Hernando Riquelme, y por consiguiente que el es el señor della, y no el dicho Manuel Riquelme.

¶. 5. pretẽd q̃ menos tiene justicia respecto d̃la haça peq̃ña del cãpo porq̃ despues

pues de la muerte de Pedro Riquelme primero llamado y de Hernando Riquelme su hijo la dicha doña Ynes madre de los que litigan auiendo succedido en estos bienes (a dos de Deziẽbre del año passado de. 1568.) hizo donacion y mejora al dicho Hernando Riquelme que litiga de la haça pequeña del campo por via de donacion propter nuptias. y vuo en ella reserua de vsufructo, y por consiguiente que desde luego se passo en el el señorio y possesion de la dicha haça. l. si quis argentum. §. sed si qui dem & ibi notat Bald. &. DD. C. de donatio. l. quisquis eod. titu.

¶ Sexto dira que el remedio possessorio de la. l. 45. de Toro que el dicho Manuel Riquelme intenta nole compete, porq̃ el tal remedio no procede quando el vltimo posseedor del mayoradgo en cuyo lugar se pretẽde succeder no posseyo los bienes de que se pide amparo de possesion. vt tradit D. Ludoui. de Molina. lib. 3. de hispano. primoge. c. 12. nu. 17. versi. hoc tamen, ni menos procede quando el que possee tiene titulo causado de aquel que instituyo el mayoradgo en que vno pretende succeder, vt ex pluribus comprobat D. Ludouic. de Moli. d. lib. 3. de hispanor. primo gen. c. 13. nu. 54. Y por consiguiente que pues en nuestro caso el dicho Fernando Riquelme que litiga tiene y possee estos bienes por titulo de Hernando Riquelme su abuelo, y la dicha doña Ynes vltima posseedora de este vinculo no los posseyo en su vida que no a de ser amparado en ellos el dicho Manuel Riquelme. Lo qual procede mas llanamente en nuestro caso por auer passado mas de doze años despues que el dicho Hernando Riquelme tiene la possesion de la haça del villar y no auella contradicho en todo el dicho tiempo el dicho Manuel Riquelme. Atq; ideo ex taciturnitate inducitur eiusdem consensus vt colligitur ex his quæ tradunt. DD. in. l. si filius. ff. de acqui. here. & in. l. sciẽdum. ff. de verb. oblig.

¶ In quorum exclusionẽ vt iustitia nostræ partis numeris omnibus reddatur absoluta quinq; articuli in eiusdem fauorem venient examinandi.

¶ En el primero articulo se fundara que la escriprura de mayoradgo presentada por el dicho Manuel Riquelme que otorgo Fernando Riquelme el viejo su abuelo es solemne publica y authentica y tiene todos los requisitos de derecho necessarios para su validaciõ, y que como de tal puede el dicho Manuel Riquel me aprouecharse della en este caso.

¶ En el segundo se fundara que por la institucion del primero mayoradgo hecho en fauor del dicho Pedro Riquelme primero llamado y de los demas despues del y por el segundo mayoradgo que la dicha doña Ynes otorgo el dicho Manuel Riquelme por muerte de la dicha doña Ynes su madre se hizo señor, tenedor y posseedor de los bienes sobre que se litiga como oy lo es.

¶ En el tercero se fundara que aunque el mayoradgo y vinculo que el dicho Hernãdo Riquelme el viejo hizo sea de la legitima del dicho Pedro Riquelme con todo esso fue valido y firme en este caso.

¶ En el quarto se fundara que el dicho vinculo y mayoradgo de que se trata fue y es valido firme y irreuocable y que las reuocaciones que del se hizieron fueron de ningun momento y que tambiẽ lo fue el mayoradgo que la dicha doña Ynes otorgo.

¶ En el quinto y vltimo articulo se respondera a los fundamentos q̃ en contrario trae el dicho Fernando Riquelme en que pretende que consiste su justicia.

## PRIMVS ARTICVLVS.

¶ AD primum articulum deueniendo (diuino in primis implorato præsidio) que la dicha escriptura de mayoradgo que el dicho Fernando Riquelme el viejo otorgo sea solene publica y authentica, y q̃ como de tal pueda el dicho Manuel Riq̃lme aprouecharse della cõsta por lo siguiẽte.

¶ Lo primero porque aunq̃ el escriuano ante quien passo la dicha escriptura no la firmo en el libro de sus registros y protocollos mas esta solẽnidad de la firma del escriuano, potius consuetudinis iure quam lege scripta in ducta est vt eleganter concludit Episcopus Segouien. vbi plures ad id recensset practicarum qq. c. 20. num. 5. Ni la pregmatica de Alcala hodie. l. 12. & 13. titu. 25. lib. 4. noui ordina. requiere tal solemnidad sino solamente las firmas de las partes, y siendo esto assi no prejudica en este caso no auer la dicha firma pues la dicha solennidad no a sido recebida en el Arçobispado de Seuilla ni menos en la dicha ciudad de Xerez, y esta probado en primera instancia que los escriuanos de la dicha ciudad no suelen firmar los registros, y que se hazen comunmente las escripturas firmando la parte en el registro, y assi se traxo a esta real audiencia vn registro del dicho Francisco de Sanabria de media vara en alto, y todas las escripturas estan con tres testigos y sola la firma de la parte y estan presentados otros muchos testimonios de escriuanos de otros registros differentes en que dan fe que los dichos registros estan por firmar del escriuano ante quien passarõ, y pues quitada de enmedio esta solemnidad de la firma la dicha escriptura tiene todos los demas requisitos de derecho necessarios para su validacion, y esta no se requiere ex consuetudine dictæ ciuitatis manifestissime sequitur eidem plenam fidem esse adhibendam.

¶ Lo segundo, porque aunque queramos dezir que esta solemnidad de la firma se requiere necessariamente conforme a derecho y a las leyes arriba alegadas, adhuc tamen, es sin duda ser valida la dicha

dicha escriptura y auersele de dar entera fe y credito succedit enim hoc casu, verissima conclusioquod nó vitiatur instrumētū examisione solé nitatis quæ de consuetudine apponi non consueuit quamuis de rigore iuris debuisset interuenire vt est casus expressus in.c.cum dilectus de fide instrumen.ibi.*quod consuetudo illius patriæ obtinet approbata, quod instrumentis illius regis credatur*, et ibi notat glo. et DD. maxime Innocen. Hostien.et Abb.num.6.vbi ex hoc inferunt quod valet consuetudo quod credatur instrumento sine testium subscriptione.c.abbate sane de re iudica.lib.6.tradit Bald.in rub.de fide instrumen.et consi.55.lib.2.et consi. 469.libr.5.Socinus.consi.86.libr.1.et consi.87.nume.16.eod.lib.et consi. 277.num.4.vol.2.Aymon.consi.219.num.4,idem Abb.consi.98.quanq̄ super vacatione num.2.lib.2.Ancharra.consi.44. Romanus consi. 204. pro discutienda veritate Alex.consi.170.num.1.lib.7.et consi.124. lib.4. num.2.Guiller.Benedic.in rep.c. Rainutius. ver.in eodem testamento in.1.fol.204 num.24.de testamen.Rebuf.3.tho.constitu.regis Galiæ. titu.de vsu et consuetu.in præfatione num.79.Rochus de Curte. in. c. fin. de consuetu.num.21.fol.25.et facit.l.1.titu.18.part.3. De lo qual resulta y y se infiere que pues en nuesto caso esta bastantemente probada la costū bre que a auido en la dicha ciudad de que los escriuanos no firmassen los registros de las escripturas que ante ellos passauan que a esta escriptura de que se trata sin embargo de que no tenga la dicha firma se le a de dar entera fe y credito.

¶ Lo tercero porque aunque por ley estuuiesse annulado este instrumento por faltarle la solemnidad de la firma del escriuano pero no se entiende estar annulado el contracto, y asi se puede probar por testigos y por otros generos de probança, succedit enim hoc casu conclusio quod annullato vitiato q; instrumento non annullatur nec vitiatur contractus si modo de eo alias appareat prout in specie declarant Imola. Rapha. Cuma. Paul. Alex. & Iass.in.l.seruum filij.§.eum qui chirographum.ff.de legat.1.idem Cuma.in.l.huiusmodi.§.si ita.ff.eod.titu.Curtius.in. l.admonendi num.49.ff.de iure iur.Decius consi.17.Bartolo.Soci.consi.31.lib.3. Purpura.in.l.singularia num.124.ff.si cert.petat.& alij plures quos refert Tiraquel.trac.de vtroq; retractu titu.de retrac.lina.§.1.glo. 1.num.1. 2.et 3.et.§.2.glo.1.num.1.Xuarez in.l.post rem iudica.limit.7. ff. de reiudicat Gregor.Lop.in.l.47.ver.a que deudo titu.9.part.6. Auenda. de exequen. manda.reg.1.par.c.10.num.9.fol.76.idq; magis sine dubio in nostro casu procedit cum in maioratu scriptura pro forma non requiratur sed tantū de eo scriptura fiat ad memoriam cōseruandam et faciliorem probationem vt tenet Anton.Gom.in.l.41.Tauri.num.2.et ex pluribus comprobat D.Ludo.de Moli.lib.2.de hispano.primoge.c.8.uum.21.cum sequen

tibus vnde succedit vera iuris regula quod si eo casu quo scriptura non requiritur interueniat minus solemnis contractus tamen non vitiatur vt tradit glo. singul. citatissima in. §. multis. institu. de libertinis quam ibi sequuntur Angel. Fauer. et Platea tradunt, DD. in. l. vinum. ff. si cert. peta. pro quibus est tex. in. l. cum instrumentis. C. de fide instrumen. et in. l. si testamentum in prin. ff. de testamen. et in. l. cum tabulæ. ff. de bonor. posses. secundum tabu. et in. l. vnica. §. 1. C. de rei vxo. acti. Y pues en nuestro caso esta probado concluyentemente que se hizo el dicho vinculo y mayorazgo en fauor del dicho Pedro Riquelme, y los demas llamados siguese que en ninguna manera se puede dudar de la verdad de la dicha escriptura, quod autem in præsentiarum prædictam scripturam maioratus præcessisse constet, probatur ex sequentibus. ¶ Lo primero por la reuocació que hizo el dicho Hernando Riquelme el viejo que fue a. 4. de Março de mil y quinientos y cinquenta y seys y. 18. años despues de la dicha donacion en que dize expressamente que reuoca todo lo contenido en el vinculo y mayoradgo que otorgo en fauor de Pedro Riquelme su hijo ante Francisco de Saauedra escriuano publico de la dicha ciudad a. 24. de Octubre de. 1538. q̃ es el escriuano de la dicha escriptura, y de esta escriptura se saca probança llana que passo la dicha escriptura de vinculo y el dicho Hernando Riquelme que litiga a de passar por esta escriptura y no puede venir contra ella y es visto confessar lo contenido en ella porque es heredero de su abuelo. l. cum à matre. C. de reiuendica. l. vendicantem. ff. de euictio. l. scia. ff. eod. titu. l. venditrici. 2. respon. C. de rebus aliæ. non alien. l. 1. et. l. fin. ff. de excep. rei iudi. l. si patri. C. de donatio. l. 24. titu. 13. part. 5. tum etiam et ex eo, porque la dicha escriptura de reuocacion la presento el dicho Fernando Riquelme en este juyzio y assi es visto confessarla por verdadera y auer passado todo lo que en ella se haze mencio l. si aduersarius. C. de fid. instrum. c. cum olim & ibi Inocen. de testibus. c. cum venerabilis. de exceptio. trad. Bart. in. l. post legatum. ff. de his quibus vt indign. Socin. consi. 11. num. 1. volu. 3. quæ quidem confessio quæ ex productione instrumenti resultat est tanti ponderis quod pretextu erroris reuocari non potest cum ante productionem prouideri potuerit ne presentaretur glo. in. l. 1. §. editiones. ff. de eden. Specula. titu. de instrum. edi. §. postremo in fi. versi. vltim. nota. Abbas. in. c. fin. de confess. ¶ Secundo se prueua en nuestro caso auer passado la dicha escriptura, porque el dicho Pedro Riquelme primero llamado por su testamento que hizo el dia del otorgamiento de la dicha escriptura de mayoradgo approbo el dicho vinculo, y en el dexa por su vniuersal heredero a Fernando Riquelme su hijo, y le substituyo pupilarmente al dicho Hernando Riquelme el viejo su padre, y aunque esta escriptura passo ante el

mismo

mismo Francisco de Sanabria y no tiene firma mas no puede la parte cõtraria dezir q̃ no passo pues el dicho Hernando Riquelme el viejo la aprobo, y pues por virtud del dicho testamento fue heredero vniuersal del dicho su nieto en virtud de la substitucion pupilar que le hizo y fue visto aprobar todo lo en el contenido.d.l.cum à matre.C. de reiuendi. cũ alijs super ius adductis. ¶ Tertio lo mismo se prueua por vna escritura presentada por el dicho Manuel Riquelme, su fecha en.7. de Septiembre de. 1553. por la qual parece que muerto el dicho Pedro Riquelme primero llamado y Hernando Riquelme el moço su hijo la dicha doña Ynes madre de los que litigan auiendo succedido en este mayorazgo aprobo la escriptura que su padre auia hecho ante Francisco de Sanabria escriuano publico de la dicha ciudad en.24. de Octubre de.1538. y declara en ella que ella es la successora, y que los dichos bienes pertenecẽ despues de sus dias al dicho Manuel Riqlme conforme al llamamiento de la dicha escriptura, y le vincula al dicho Manuel Riquelme otros bienes, y en ella dize que aprueua la escriptura que passo ante Rodrigo de Sanabria como en ella se contiene, y assi se saca de esta escriptura confession de doña Ynes que passo la primera escriptura ante Francisco de Sanabria, y por consiguiente no la puede contradezir aora el dicho Fernando Riquelme que litiga. ¶ Quarto la dicha escriptura se cõprueua por estar como esta probado por parte del dicho Manuel Riquelme auer passado lo contenido en la dicha escriptura, y que el dicho Francisco de Sanabria por el tiẽpo del otorgamiento de la dicha escriptura era escriuano publico de la dicha ciudad de Xerez fiel y legal, y que a sus escripturas se daua entera fe y credito, y por consiguiẽte no se puede negar con verdad no auer passado la dicha escriptura de vinculo y mayorazgo hecho en fauor del dicho Pedro Riquelme.

¶ Quarto et vltimo hec eadem pars confirmatur porque aunque fuesse assi que para probar auerse hecho vn mayoradgo o vinculo se requiriera necessariamente escriptura adhuc tamen non excluditur quin alijs præsumptionibus & argumentis probari possit hæc est doctrina solemnis Bal. in.l.1.col.4.versi.quæro quid si statutum.C. de fideicommis. vbi expresse affirmat quod in casibus in quibus probatio non admittitur nisi per instrumentum posset tamen probari per alias iuris presumptiones. & hanc doctrinam sequitur Decius.in rub. de probatio.col.8.versi. & ideo Purpura.in.l.certi condictio.§.quoniam versi.vt autem.ff. si cert.petatur & sequitur decisio.rotæ decis.332.col.fi.quinimo licet scriptura necessario requireretur in nostro casu adhuc tamẽ posset nostra intẽtio partim per testes partim vero per aliquã scripturã etiã nõ habentẽ omnimodã solemnitatem probari vt notat glo.in.c.duobus de rescript. lib.6. Bald. ele-

ganter in.l.certi condictio.§.quoniam & ibi sequuntur cæteri.DD.ff.si certi.petatur idem Bald.in.l.fin.col.3.versi.pone quod scriptura.C.de fideicommis.Areti.in.c.series de testibus qui alegat tex.in.§.sed si quis in authen. de instrumēto.caute.& fide.Alex.consi.58.in.6.vol.4.Decius.in.c.1.de probatio.quin etiam in nostro casu sufficeret partis confesio licet præcisse scriptura exigeretur yt declarant.DD.in.d.l.certi condictio.§.quoniam.ff.si cert.petat.& in.c.sicut de probatio.Bald.in authen.sed nouo iure col.penul.C.de probatio.Decius.in rub.de.probatio.col.3.cum nulla maior sit probatio quam per partis confesionem.l.eleganter in fi.C.de nō nume.pecu.c.per tuas de probatio.c.si cautio de fide inst.dicitur q; talis partis confesio probatio probata.l.1.ff.de confess.l.1.C.eod.l.cum falso.C.de iur.& fac.ignor.De lo qual resulta que pues en nuestro caso concurren todos estos generos de probança por testigos escripturas y confesion de la parte q̄ en ninguna manera se puede negar auer passado la dicha escriptura y asi queda en su fuerça y se passo por ella en el dicho Manuel Riquelme como en hijo mayor de la dicha doña Ynes el señorio de los dichos bienes sobre que se litiga.& cum his à primo articulo sumus expediti.

## SECVNDVS ARTICVLVS.

¶ AD secundum articulum deueniendo enel se fundara que por la institucion del mayoradgo hecho en fauor de Pedro Riquelme y los demas despues del, y por el segundo mayorazgo que la dicha doña Ynes otorgo el dicho Manuel Riquelme por muerte de doña Ynes Riquelme su madre se hizo señor tenedor y posseedor de los bienes sobre que se litiga, idq; ex sequentibus probatur.

¶ Lo primero porque el dicho Manuel Riquelme juntamente con el pedimiento que hizo ante el dicho alcalde mayor presento la escriptura de mayorazgo de que arriba se a hecho mencion. Por la qual parece q̄ Hernando Riquelme el viejo en.24.de Octubre del año passado de.1538.hizo y otorgo vn vinculo y mayorazgo en fauor de Pedro Riq̄lme su hijo en q̄ en effecto le hizo donaciō para despues de sus dias de la dicha haça del villar, y de la dicha haça peq̄ña del campo, y de otros muchos bienes para en quenta de su legitima y llamo a ellos a todos sus descendiētes varones y hēbras y a falta de ellos a doña Ynes su hija madre de los dichos Manuel y Hernando Riquelme q̄ litigan, y en la dicha donacion ay clausula de prohibicion de enagenacion y pacto de no reuocar y reserua de vsufructo y clausula de constituto y aceptacion del dicho Pedro Riquelme, y se hizo la donacion por causa onerosa de matrimonio. Esta dona-

cion,tr

cion,traditione & acceptatione ſecuta,fue titulo baſtante para que el dicho Pedro Riquelme adquirieſſe el ſeñorio y poſſeſſion de los dichos bienes y ſeñaladamente de las haças del villar y de la haça pequeña del campo,titulus enim donationis acceptatione & tradditione ſequuta,habilis eſt vt in donatarium dominium & poſſeſsio transferatur. l. in edibus,§.donari & ibi not.Bart.& Paul. ff. de donatio. l. ſi quis argentum. C.eod.tit. §.alię inſti.de donatio.l.tradditionibus.C.de pact.l.tradditionibus.ff.de acquir.rerum domi.l.ſi ager.ff.de reiuendicatione. l. quoties C. eod. titu. §.venditæ inſtit. de rerum diuiſ. §.per tradditionem inſtitu. eod.titu.l.46.titu.28.part.3.& probat.l.17 Tau.hodie.l.1.titu.6.lib.5.noui ordina.&.l.44.Tau.hodie.l.4.titu.7.lib.5.noui ordina. Y que en la dicha donacion vuieſſe acceptacion del dicho Pedro Riquelme conſta claramente por las palabras della en que expreſſamente el dicho Pedro Riquelme dize que accepta la dicha donacion y eſcriptura de vinculo hecho en ſu fauor en todo y por todo como en ella ſe contiene y la aprueua y ratifica y a por buena,y lo miſmo conſta por el teſtamento que hizo el dicho Pedro Riquelme en que torna a acceptar y aprobar la dicha eſcriptura. Y que vuieſſe entrega y ſe paſſaſſe la poſſeſſion de los bienes en ella cõtenidos en el dicho Pedro Riquelme conſta de la miſma eſcritura porque en ella ay clauſula expreſſa de reſeruacion de vſufructo, & per reſeruationem vſusfructus transfertur poſſeſsio rei donatæ in donatarium.l.ſi quis argentum.§.ſed ſi quidem & ibi notat Bald.&.DD.C. de donatio.l.quiſquis C.eod.titu.glo.&.DD.in.l.3.in prin. ff. de acquir. poſſeſ.Corneus.conſi.110.lib.4.Bertran.conſi.276. caſu mihi col.2 lib.1. Tiraquel.in tracta de iure conſtitu.poſſeſſo.3.p.1.limit.nu.4. & probatur in.l.9.titu.30.part.3. ¶ De mas de eſto en la dicha eſcriptura vuo clauſula de conſtituto como por ella parece,& per clauſulam conſtituti transfertur poſſeſsio rei donatæ,aut venditæ in conſtitutarium.l.quædam mulier & ibi glo.Bart.& alij ff.de reiuendica.l.quamuis.§.1.& ibi Ang.ff. de acquir.poſſ.l.quod meo in prin.& ibi Bart.&.DD.l.interdum in.prin.& ibi Bart.& Alex.ff.eod.titu.l.certe.§.1.ff.de præcario.c.cum veniſſent.& ibi glo.&.DD.de reſtitut.Spol.glo.&.DD.in.l.3. in princ. ff. de acquir. poſſ.glo.in.§.interdũ inſtit de rerum diuiſ.Hoſtien.Ioan. Andre. Abbas et alij in.c.vlti.de pręcario Specula.titu.de empt.& vendi.§.1.verſi. et nota quod expreſſe Tiraquel.plures referens.d.tracta.de iure conſti.1.p.nu 2.et in noſtris terminis quod ad hoc vt dicatur vera poſſeſsio translata ſuffitiat iſta translatio per actum cõſtituti et reſeruationem vſus fructus tenet Caſtellus.in.l.17.Tau.ver.la poſſeſſion et ibi Ciſuentes num 2. Palat.Rub.num.15.Anto.Gomez.num.12.&.13.Tellius Fernan. num.17.Peralta in.l.cum pater.§ à filia num.25.ff.de lega.2.D.Lud.de Moli. de Hi-

 ſpanor.

spano.primoge.lib.4.c.2.nu.4.et.5.

¶ Y demas desto vuo en la dicha escriptura clausula expressa por la qual el dicho Fernando Riquelme se desiste, y aparta del derecho y señorio de los bienes en ella contenidos, y de la propriedad vso y possession dellos, y apodera y entrega en la propriedad y possession y señorio dellos al dicho Pedro Riquelme, y le da poder para que por su propria authoridad pueda tomar y aprehender la possession dellos, y expressamente dize q̃ la haça del campo se la tenia dada y entregada al dicho Pedro Riquelme desde que se caso con doña Clara Marruso su muger. Y assi desde el punto que el dicho Hernando Riquelme el viejo hizo esta donacion quedo el dicho Pedro Riquelme y se hizo verdadero señor y posseedor de estas dos haças.

¶ Supuesto lo qual es cosa llana y sin duda que por muerte del dicho Pedro Riquelme se passo luego el señorio y possession de los dichos bienes en Fernando Riquelme menor su hijo, y despues del en la dicha doña Ynes Riquelme segunda llamada, y por su muerte en el dicho Manuel Riquelme su hijo mayor q̃ litiga, porq̃ esta es llana y comun conclusiõ q̃ quando se haze donacion a muchos a los vnos empos de otros muerto el primero llamado se passa el señorio y possession en el siguiente en grado. l. 1. et. l. quoties. C. de donat. quæ sub modo. l. pater. C. de pact. conuent. tam super dote Speculat. titul. de emphytheosi. quæst. 7. Decius. in. l. tradditionibus. C. de pact. numer. 14. & consi. 239. numer. 8. Ripa. lib. 3. responso. c. 1. col. vlti. Ruinus. consi. 13. num. 52. Roderic. Xuar. in. l. quoniam in prioribus, C. de inoffi. testam. q. 8. ad. l. regiam. et allegati. 19. Anto. Gom. in. l. 40. Tau. num. 25. D. Ludoui. de Moli. lib. 3. de Hispanor. primoge. c. 12. nu. 2. et licet Episcopus Segouien. lib. 1. varia. resolutib. c. 14. num. 3. de huius conclusionis veritate attento iure communi dubitauerit de iure regio nullam habet dubitationem cum id à perte decidatur in. l. 7. titu. 4. part. 5. cuius verba sunt. *y de aquel dia en adelante ganarian la possession y señorio della sus herederos del que ouiesse hecho la donacion, o el otro a quien nombrasse para auerla.* Y en nuestro caso esta esto mas llano attenta la l. 45. de toro hodie. l. 8. titu. 7. lib. 5. noui ordina, que manda que muerto el posseedor del mayoradgo se passe la possession de los bienes del mayorazgo en el siguiente en grado sin acto alguno de aprehension.

¶ Neq; obstat si aduersus supra dicta dicaur, que no consta auer auido acceptacion del dicho Manuel Riquelme para que se passe en el el señorio y possession de los dichos bienes, porque basto que el dicho Pedro Riquelme primero llamado acceptasse la dicha donacion y mayoradgo hecho en su fauor y los demas llamados, para que por su muerte del primero lla

mero llamado se passasse el señorio y possesion de los dichos bienes en los demas llamados por su orden primis defficientibus in substitutos in vlterioribus gradibus donatio enim iure maioratus vel aliter perpetuo familiæ facta vt res perpetuo in familia conseruetur subsequta primi vocati acceptatione nullo pacto sequentium vocatorum acceptationem ad sui validitatem requirit quinimo primi vocati acceptatione stante amplius respectu sequentium reuocari non potest vt tenuit Roma.in.l. si pecuniam.num.22.ff.de condict.ob caus.et ibi Paul.Castren.num.11. idem Paul.in.l.qui Romæ.§.flauius vbi Socin. num.19. ff.de verbo. obliga. et hanc opinioné ex nostris tenet Xuarez.in.l.quoniam in prioribus quęst. 8.col.5. et allegat.19.col.3.et.9.versi.vltim.Palat.Rub.in repeti.rub.de donario.inter vir.et vxor.§.54.Episcopus Segouien.libr. 1. varia. resolut.c. 14.num.7.versi.sed his,cum sequen.et in rub.de testam.3.part.nu.13. Anton.Gomez.in.l.40.Tau.num.29.et.34.et variarum resol.thomo.2.c.4. num.5.Gregor.Lup.in.l.4.titu.4.part.5. ver. no le puede hazer Burg.de Paz.consi.26.num.29.Didacus Perez.in.l.3.tit.8. lib. 3. ordina. col. 1056. D.Ludoui.de Molina lib.4.de Hispano.primogen.c.2.num. 73. cum sequen.Olanus in concordia noua ver. Policitatio Gutierrez in repet. c. quamuis pactum.1.part.nume.53. et licet contrariam sententiam teneat Bart.in.d.§.flauius et alij eum sequentes quos refert idem Episcopus vbi supra hæc tamen opinio est magis communis et vera vt constat ex adductis per D.Ludoui,de Moli.lib.4.de hispanor.primoge.c.2.à num.73.cũ sequentibus et ex adductis per Lupum de Salcedo in aditionibus ad Bernard.Diaz.reg.211.incipit donans. Quod confirmatur ex eo nam cum supra dicta donatio perpetua futura sit consequens est vt nomine familiæ à primo acceptata, fuisse censeatur in fauorem totius familię. l. peto.§. fratre.l.cum ita legatur.§.in fideicommisso et ibi per scribentes. ff.de legat.2.quod etiam videtur probari ex dictis legibus.17.et.44.Tau. vbi sola traditio facta.1.vocato ad maioratus successionem efficit maioratum ipsum irreuocabilem simpliciter tam respectu ipsius quam sequentium, de lo qual resulta que auiendo aceptado la dicha donacion el dicho Pedro Riquelme como parece por la dicha escriptura se adquirio por su acceptació derecho irreuocable al dicho Manuel Riquelme, y a los demas llamados al dicho mayoradgo sin que fuesse necessaria su acceptacion, Quæ quidem conclusio magis sine dubio procedit in nostro casu, porq̃ en el demas de la acceptacion del dicho Pedro Riquelme, la qual sola basto conforme a lo que arriba esta dicho, muerto el se le traspasso la possesion ciuil y natural al dicho Fernando Riquelme su hijo infante, y assi fue tenedor y posseedor del dicho vinculo por todo el tiempo que viuio, iure enim dispositum est quod infanti acquiritur vinculum seu maioratus

ioratus irreuocabiliter sine vlla aceptatione quod dicit Detius consi.24. num.3. Anton.Gomez.in.l.45.Tau. num. 112. Gregor. Lop.in.l. 7.titu.4. part.5. D.Ludoui.de Molin.lib.3.de hispano.primogen.c. 12. num. 24. et lib.4.c.2.nume.75. Y demas de las acceptaciones de Pedro Riquelme primero llamado y de Fernando Riquelme su hijo pupilo ay otra tercera acceptacion del mesmo vinculo de doña Ynes madre de los litigantes que fue llamada al dicho vinculo en deffecto de los hijos de Pedro Riquelme, la qual por escriptura del año de.53. aprueua el dicho vinculo y lo accepta de nueuo y lo renuncia en el dicho Manuel Riquelme su hijo como llamado legitimamente a el por ser su hijo varon mayor legitimo y jura esta escriptura y al mayoradgo antiguo añade algunos bienes y en todos nombra por successor al dicho Manuel Riquelme, de manera que en nuestro caso ay tres acceptationes asi de Pedro Riquelme, y de Fernando Riquelme su hijo como de la dicha doña Ynes, y por consiguiente estas acceptationes bastaron para que el dicho vinculo y mayorazgo sea valido y firme en este caso, y de la dicha escriptura que la dicha doña Ynes otorgo nace y resulta que aunque la primera donacion no fuera bastante para que el dicho Manuel Riquelme adquiriesse el señorio y possession de estos bienes lo fuera esta segunda pues en ella ay muchas mayores firmezas que en la primera y entre otras clausula de constituto reserua de vsufructo pacto de no reuocar y juramento de la dicha doña Ynes como en el quarto articulo se dira.

¶ Secundo considerandum est, que aunque en nuestro caso la dicha doña Ynes vltima posseedora de este vinculo no vuiera posseydo los bienes de que se pide amparo de possession por el dicho Manuel Riquelme adhuc tamen legitima in eundem fuit translata possessio vt à perte disponitur in.l.45.Tau.hodie.l.8.tit.7.lib.5.noui ordina. Cuius varba sunt. *mandamos que las cosas que son de mayoradgo &c, muerto el tenedor del mayoradgo luego sin otro acto de aprehension se traspasse la possession ciuil y natural en el siguiente en grado que segun la disposicion deuiere succeder en el y aunque aya otro tomado la possessiō dellas en vida del tenedor del mayoradgo o el muerto o el dicho tenedor le aya dado la possession de ellas.* Y esta possession se dize continuada del vltimo moriente en el siguiēte successor de tal manera que ni vn momento esta yacente ni vacante. vt declarat. D. Ludoui. de Moli. lib.3. de hispano. primog.c.12.nu.20. Y asi conforme a la dicha ley no se requiere que el vltimo moriente tenga la possession de los bienes vinculados al tiempo de su muerte porque aunque al tiempo de su muerte no la tuuiera le transfiere la ley en el segundo llamado vt constat ex eiusdem legis verbis ibi *aunque aya otro &c.* & ita in terminis eam legem intelligit.

Menchacen.

Menchacen.controu.illust.c.57.nume.20.& de successio.creat.§.1.num. 32.D.Ludouic.de Molin.d.lib.3.c.12.num.17.traduntq; Anto.Gom. Castellus & Cifuen.d.l.45.Tau. Y desto se sigue que no obsta lo que de cotrario se oppone, diziendo que por no auer tenido la dicha doña Ynes la possesion al tiempo de su muerte no la pudo transferir en Manuel Riquelme, porque esto procedera respecto de las disposiciones de derecho comun y estatutos de Ytalia a los quales excede la disposicion de la ley de Toro que expressamente dispone que aunque el vltimo posseedor no vuiesse tenido al tiempo de su muerte la possesion por auerla dado en su vida o tomadola otro tercero se transfiera en el siguiente llamado. ¶ Lo segundo porque en terminos de la ley de Toro entonces el defecto de la possesion del difuncto impidiria la translacion de la possesion en el sigutente en grado, quando ex ipsa maioratus natura eius ve conditio nibus vltimus possessor amisisset aut habere non potuisset possesionem pero quando esto procediesse por hecho del vltimo posseedor por enagenacion o translacion de possesion que ouiesse hecho en otro no obstante esto por la misma ley de Toro se transfiere la possession en el siguiente successor quod sic distinguit idem Ludouic.Moli.d.lib.3.c.12. num.17. Y assi conforme a todo esto, no porque doña Ynes al tiempo de su muerte no tuuiesse la possesion de la haça del villar dexo por su muerte de transferirse en el dicho Manuel Riquelme la ciuil y natural possession della.

¶ Tertio aduertendum est, que aunque el dicho Hernando Riquelme que litiga detenga estos bienes con titulo causado del dicho Fernando Riquelme el viejo cō todo esso es cosa llana competer al dicho Manuel Riquelme el remedio possessorio que intento, porque aunque los reme dios possessorios de derecho comun no procedan contra titulo posside tes pero el remedio de la dicha.l.45.de Toro, es mas amplo y compete contra qualquier tercero posseedor con titulo vt tenet Anton.Gom.ibi dem num.121.Menchacen.in.l.si quando num.50.C.de inoffi.test. maxime quando titulus fuit habitus ab vltimo possessore quo casu vt planissim um possessionem in sequentem transferi competereq; possessorium legis Tauri remedium fatetur idem Ludouic.de Moli.d.lib.3.c.13.num. 52.Ni obstara que la haça del villar la tenga Hernando Riquelme con titulo del instituydor del vinculo por auersela dado en su testamēto Hernando Riquelme el viejo, por lo qual quieren dezir los contrarios no poder se intentar contra el el remedio possessorio, nam licet verū sit quod quando titulus fuit habitus ab ipso institutore & alienatio facta fuit ex debitis eiusdem vel alia iusta causa regia facultate interueniente pro re-

bus hoc

bus hoc pacto alienatis legis.45.benefitium prestandum non sit si tamen primus institutor voluntarie alienauerit nulla justa causa præcedente & sine regia facultate,titulus sic habitus possesionem non deffendit quominus possessorium remedium contra eum detur quod sic distinxit idē Ludouic.de Molina.d.lib.4.c.13.num.5. nam donatio seu maioratus semel perfectus ab ipso institutore vel donatore reuocari non potest como abaxo se fundara.Et ille titulus habetur pro non titulo, quanto mas que Hernando Riquelme el viejo quando murio y quando ordeno su testamento reuoco el mayoradgo,y por via de mejora dexo la haça del villar al dicho Fernando Riquelme ningun derecho a ellos tenia ni en possession n ien propriedad,porque solamente por la reserua de vsufructo tuuo derecho del por su vida,el qual el muerto se extinguio.§.finitur in stitu.de vsufructu.Y aunque el vsufructuario enagene o entregue la possession a otro no daña al proprietario ni el tal pierde la possesion quod sic tenet Gregor.Lup.in.l.35.titu.30.part.3.& in terminis legis.45.Tau.& eius remedij idem tenuit Meres.tracta.maiora.3. part. quæst.9. num.12. De lo qual en nuestro caso proprio infiere que si vn padre hizo mayorazgo en vn hijo con reseruacion de vsu fructo para si y despues por su voluntad hizo otro mayoradgo en otro hijo de los mismos bienes y se lo entrego al segūdo este segūdo mayoradgo y entriego no haze perjuyzio al primero y se le a de entregar la possesiō cōforma a la.l. de toro sin impedimiēto del segūdo mayorazgo y entrego lo qual entre otras cosas cōforme cō lo q̄ dizeBaldo cōsi.267.lib.4.vbi inquit quod si quis facit donationē vsufructu retento per mortē donantis extingitur possessio naturalis sicut &vsusfructus,y haze tambien por esta parte que quando el tercero posseedor tiene notorio deffecto de justicia en la propriedad no impide el remedio possessorio de la.l.45, de Toro.nam si successor maioratus doceat de nullitate & iniustitia possesionis ipsius tertij possidentis debet in possesione legis Tueri argum.l.satis à perte. C. de fals. & tenet idem Meres.3.par.quæst.14.num.11.&.12.nam & deffectus iustitię in proprietate obstat ei qui possessiorio iuditio vult deffendi.c.ad decimas de restitut.spol.Bart.& Scrib.in.l.naturaliter.§.nihil commune.ff.de acqui. pos.& facit ex.in.l.si is aquo.ff.vt in posses.legatorum.Y lo dicho procede respecto de la haça del villar que Hernando Riquelme el viejo mando a Hernando Riquelme en su testamento pero respecto de la haça pequeña del campo no ay que poner en disputa, pues consta q̄ doña Ynes la posseyo hasta el tiempo de su muerte la qual ni Hernando Riquelme su marido no pudieron donalla al dicho Hernando Riquelme ni sacalla del vinculo que el dicho Fernando Riquelme el viejo hizo della (como abaxo se fundara) de manera que respecto desta haça la possession estuuo en el vltimo posseedor que fue doña Ynes hasta su muerte, y aunque no

estuuiera

estuuiera y la vuiera dado a Hernando Riquelme su hijo no prejudico a Manuel Riquelme succesor verdadero, al qual (sin embargo de la donacion hecha a Hernando Riquelme) compete los beneficios possessorios de la ley de Toro para ser amparado en la possession que la dicha ley le defiere y metido y defendido en la real y corporal possession della.

¶ Quarto no haze al caso dezir que por auer passado mas de doze años que a que tiene la possession de la haça del villar Hernando Riquelme, y auer callado Manuel Riquelme, y no auella contra dicho esta taciturnidad induxo consentimiento, y le a parado perjuyzio alomenos en este juyzio possessorio, porque a esto se responde que doña Ynes su madre que fue la vltima posseedora a estado viua y viuiendo ella la taciturnidad no para perjuyzio al siguiente en grado, paraq̃ despues de ella muerta no pueda por el remedio de la ley ser metido y amparado en la possession de los dichos bienes. vt est tex. in. l. si fundum per fideicommissum. ff. de lega. i. vbi Scriben. maxime Alex. & Ias. & idem in. l. quæ dotis. ff. solut. matrim. & alibi sæpe & in specie post alios declarat Padilla. in. l. quoties. um. 5. C. de fideic. n el transcurso de tiempo es de effecto alguno ni causa prescripcion aunque vuiesse titulo y buena fe por la regla general, quod non valenti agere non currit prescriptio. l. fin. C. de annali except. l. in rebus. C. de iure dot. l. 1. §. si quis autem. ff. de itinere actu q; priuato. l. Atilicinius. ff. de seruitutibus rusti. predio. cum alijs quæ adducit Pinel. in authen. nisi tricennalem num. 42. C. de bon. maternis. Y porque en los bienes vinculados no procede prescripcion de diez ni de veynte años sino de. 30. y. 40. iuxta communem quam resoluit Moli. lib. 4. c. 10. in princ. y quando este tiempo de algun effecto fuera entiendese respecto de doña Ynes, y no de Manuel Riquelme siguiente en grado, iuxta ea quæ idem Moli. resoluit. d. lib. 4. c. 10. nume. 3. y mas en terminos de la ley. 45. de Toro y por las palabras della lo declara Meres. 3. part. quæst. 6. num. 25.

¶ Con lo qual concurre q̃ luego que murio doña Ynes Manuel Riquelme parecio ante la justicia, y pidio mission de possession y amparo delos dichos bienes conforme al vinculo dellos y fue judicialmẽte metido en ella y aunque regularmente para la tal possession se requiera citacion de tercero posseedor, vt resoluit Gregor. Lup. in. l. 7. titu. 4. part. 5. ver. possession & idem Ludouic. de Moli. lib. 3. c. 12. num. 12. pero si al succesor del mayorazgo vna vez se le dio la possession del por el remedio de la ley de Toro y por authoridad de justicia sin preceder la citacion del tercero toda via tiene de ser preferido deffendido y amparado en la possession como por muchas doctrinas lo resuelue Meres. 3. par. quæst. 13. nu. 4. quod

procedit

procedit maxime in casu de quo agitur in quo, Hernando Riquelme es possedor notorie iniusto & in eo reijciendo minus requiritur citatio vt ex multis iuribus & authoritatibus communem dicit Anton.Gab.2.par. comu.opinio.lib.2.titu.de citat.conclu.1.amplia.9.versi.2. limita. Y assi pues a Manuel Riquelme por justicia se le dio la dicha possession por el dicho remedio y es justa deuese confirmar y dar de nueuo. Y asi de todo lo dicho resulta q̃ por auer sido el dicho Pedro Riquelme señor verdadero tenedor y posedor de los bienes de este vinculo se paso por su muerte el señorio y possession dellos en el dicho Fernando Riquelme su hijo, y despues del en la dicha doña Ynes, y por su muerte en el dicho Manuel Riquelme que litiga, y que es verdadero señor y posseedor de ellos. & cum his à secundo articulo sumus expediti.

## TERTIVS ARTICVLVS.

AD tertium articulum deueniendo en el se fundara que aũque el mayoradgo y vinculo que el dicho Fernando Riquelme el viejo otorgo se aya hecho de la legitima sola del dicho Pedro Riquelme con todo eso fue valido y firme en este caso, idq; ex sequentibus probatur.

¶ Lo primero, porque aunque regularmente el padre no pueda grauar al hijo en su legitima ni menos dexalla vinculada, cum ex ea omnis modus grauamen seu conditio reijciatur. d.l.quoniam in prioribus. C.de inoffi. testam. cum alijs supperiut adductis. Ex consensu tamen ipsius filij, es cõclusion verdaderissima que vale qualquier grauamen vinculo y cõdiciõ puesto en su legitima per tex.in.l.si quando.§.illud.C.de inoffi.testa. ibi. *nisi transactiones ad hæredes paternos filius celebrauerit in quibus apertissime iuditium patris agnouerit.* & in.§.generaliter eiusdem legis ibi, *nisi spetialiter &c.* l.parentibus.C.eod titu.ibi, *qui autem agnouit iuditium deffuncti eo quod debitum paternum pro hæreditaria parte soluit vel alio legitimo modo satisfecit etiã si minus quam ei debeatur relictum sit si is maior viginti quinque annis est accusare vt in offitiosam voluntatem patris quam probauit non potest.* l. si pars. §.fin.l. si ponas.§.hęreditatem.l.nihil inter est.l.pen.§.si hæres.l. Papinianus. §.si conditioni.ff.eod.titu.l.cum patronus.ff.de lega.2.l.5.titu.28. par. 6. ibi. *esto se entiende si el hijo no recibiesse alguna parte que le era mandada casi la recibiesse y no la protestasse diziendo que le fincasse en saluo la querella que abia del testamento non podria despues quebrantarlo.* Et ita expresse hanc conclusionem tenet Bald. in.l.si pater. C.de institu.& substitu.sub condit.fac.10. oppos. & in.l.1. C.de iure fisci.lib.10.Paris.consi.33.num.89.vol.3.vbi fortius loquitur casu quo filius se immiscuit hæreditati simpliciter vel adiuit Ri-

pa. lib

pa.lib.3.responsorum respon.50.Anton.Gab.2.part.comm.opinio. lib.6. titu.de legitima.coclus.2.num.55.candem etiam conclusionem tenet Roder.Xuar.in.l.quoniā in prioribus.10.ampliatione.nu.27.C.de inof.test Episcopus Segouien.in.c.rainaldus de test.§.2.nu.3.versi. verū & vers.3. casus Peralta.in.l.cū patronus.nu.8.&.13.ff.de leg.2 Anto.Gom.thomo. 1.varia.resol.c.11.de successio.contra test.nu.31.Menchac.in.l.si. quando. §.illud.n.49.&.50.C.de inof.test.fol.39.col.2.& in.l. quoniā in prioribus nu.534.fol.119.col.4.quam legit lib.1.de successi.pregressu.§.10.& in nostris terminis maioriæ quod quandocumq; filius consentit grauamini in legitima posito & approbat ex propria atq; spontauea voluntate maioratū à parte institutū & onus, ac conditionē sibi appositā quod ex hoc maioratus firmus remaneat nec filius possit illum impugnare tenuit Palat. Rub.in repetit.rub.de donatio.inter vir.& vxorē.§.47.num.2.& in.l.23. Tau.nu.26.Roder.Xua.in.d.l.quoniam in prioribus.10. ampliatione nu. 27.& rursus nu.48.Menchacen.in.d.l.quoniā inprioribus nu.532.fol.119. quā legit.lib.7.de succesio.progres.§.10.Gutierrez.in repet.c.quāuis pactū.nu.32.Greg.Lup.in.l.2.titu.15.part.2.ver.maioria in fine & nouissime D.Ludou.de Molina.de hispan.primog.lib.2.c.3.nu.7.y no ay causa por que semejante vinculo de consentimiento del hijo no valgā especialmente no estando en terminos de futura succession ni legitima futura sino entregadá,en la qual no puede auer votum captādæ mortis, por el qual los pactos de futura succession son improbados. Quinimo aunque estuuieramos en pacto de futura succession y de modo de succeder en ella y diuidilla,en los terminos de que se trata no era improbado assi, porque no era ni fue de toda la succession, vt argumento eiusdem legis tradit Greg. Lup.in.l.3 .titu.11.part.5.ver.todo lo suyo.& alij quos refert Anto.Gab. 2.parte cōm. opin.lib.3.titu.de pact.conc.1.nu.9.como porq̄ oy se permite,por lo que se dize de la ley.22.de toro por la qual Menchaca de succession.creat.§ 18.nu.211.dizē,que estos pactos entre padres y hijos valē irreuocabiliter tum etiā & ex eo nā licet regulariter pactum super futura successione omnino sit improbatum ex consensu tamen illius cui est succedendum omnino validū est iuxta tex.in.l.fin.C.de pact.ibi *nisi ipse forte de cuius hæreditate pactum est voluntatem suam eis acommodauerit.* l. pactum quod dotali.C.eod.tit.l.pactū dotali.C.de collat. l.hereditas. C.de pact. conuentis.l.13.tit.5.par.5.ibi *fueras ende si fuera la venta con otorgamiento y cō plazer de ellos mesmos.* ¶ Confirmantur supra dicta ex eo nā licet filius sine causa à patre ex heredari non possit auth. non licet,& in corpo. vnde sumitur.C.de liber.præteri.vel exhereda.l.2.cum.ll.seqq.tit.7.part.6.ex cōsensu tamē eiusdē filij omnino valet exheredatio.l.non putauit.§.si quis sua manu.ff de bonorū poss.secundū tabu.l.parentibus.C.de inof.test.l.

(

penul.§.fin.ff.eod.tit.glo.in.l.si.quando.§.& generaliter. ver. iuditiũ.C.
eod. titu. & ibi eam sequuntur Petrus.Cynus.Butrica.Alber.& Ias.Bald.
in.l.2.nu.5.C.de bonorum poss.cont,tabu. Angel.in.l.qui se patris.nu. 9.
C.vnde.libe.Alex.in.l.si quis posthumos.§.1.ff.de lib.et posth.et est com
mun.opinio.secundũ Boeri.decis.54.col.3.testatur etiã cõmun,Roderic.
Sua.in.d.l.quoniam in prioribus.10.amplia.nu.31.cũ seqq.Episc.Segouie.
in.c.raynaldus.§.2.nu.2.de test.et in.c.quamuis pactum de pact. lib. 6.in
initio.3.par.Peral.in.l.cum patronus.nu.11.ff.de leg.2.Anton.Gom.tho-
mo.1.variarum.c.11.nu.14.et in.l.22.Tau.num.5.Menchac.in.d.l.quoniã
in prioribus nu.527.vbi nu.529.versi.est tamen verum plures refert hanc
testantes cõmunem quam.l.repetit.lib.1.de successio.progres.§.10,Rur-
sus etiam quod preterito filij ex eiusdem filij consensu omninovalida sit
probat tex.in.l.filio preterito.ff.de iniusto.rup.qui loquitur in aproba-
tione tacita facta post mortem patris et idem tenuit glo. in. l. si quando.
§.et generaliter.C.de inoffitio.test.ver.iuditium Imola.in d.l. filio præte
rito nu.58.Alex.et Detius.nu.8.in.l.posthumo.C.de bonorum poss. con-
tra tab.vbi Curt.Iun.num. 49.Episcopus Segouien.in.d.c.Raynaldus.§.
2.nu.2.de testam.Roder.Xuar.in.d.l. quoniam in prioribus. 10. amplia-
tione nu.43.Anto.Gom.thomo.1.variarum resolutio. c. de successio. ab
intesta.nu.14.et est tex.ellegans omnia supra dicta confirmans in.l.7.tit.
8.part.6.ibi. *En qualquier manera que otorgasse o consintiesse el hijo o el nieto en el testamento en que le ouiessen desheredado assi como si le vuiessen dexado manda enel o a su hijo o a otro alguno que fuesse en su poder e la recibiesse &c.o consintiesse en el testamento en alguna manera semejante desta non podria despues querellarse para quebrantar el testamento nin deue ser oydo.* Pues si es assi que vale la exheredacion o pretericion deconsentimiento del hijo,con mucha mayor
razon valdra y sera firme qualquier grauamen puesto al hijo en la legiti-
ma,pues q̃ en el vn caso totalmente es priuado della por la exheredaciõ
o pretericion y en el nuestro solamente se le sigue daño del grauamen o
vinculo q̃ el padre le pone en ella argum,l.quæ de tota in princi ff. de rei
uendi.l,si quis cum totum.ff.de exceptio,rei iudi.l.iuris gentium.§. adeo
versi.si igitur in.1.ff.de pact.vbi iurisconsul.ponit hęc verba. *nam si res potest in totum tolli cur non & reformari.* l.videamus.§. penulti. ff.de inlit. iur.
vbi probatur quod qui potest totam rem tollere potest etiam ipsam dimi
nuere et limitare et propter ꝙ vnum quod.q; tale et illud magis authenti-
ca multo magis cum concordantibus. C. de Sacrosanc. Eccles. ¶ Rur-
sus hæc eadem pars suaderi videtur ex text. in. l. non dubium vbi glos.
ver.agnouerit.C.de test.et in.l.2.et in.l.siveritas.C.defideic.vbi probatur
quod licet heres non teneatur soluere legata in minus soleni volũtate re-
licta eo-

licta eodem tale testamentum agnoscente tenetur ad solutionem illius legati. ex tex. etiam in.l.2.C.si quid in fraud. patroni. vbi licet donata per libertum reuocentur per patronum si tamen defuncto liberto patronus donationem ratam habuerit infirmari talis donatio per patronum non potest. Tum etiam & ex eo nam quod onus rijciatur in fauorem filij introductum est ergo eidem filius poterit renuntiare.l.si quis in conscribendo C.de pact.cum concordan.& facit regul.iuris qua habetur quod volenti & consentienti non fit iniuria nec fraus.l.cum donationis.C. de transactio.l.non videtur.ff.si quid in frud.patron.l.venditor.C.de rescin. vend. l.1.ff.de actio.emp.cum concordan. & qui consentit ius suum perdit.l. cum quidam.C.de administra.tutor.c.1 §.præterea. quibus mod. fœud. amitta.& inuito benefitium non confertur.l.inuito.ff.de reg.iur. & multa tollerantur voluntate partium quæ alias non permitterentur. l. 1. ff. de ferijs.¶ Preterea in lucro quod ex legis dispositione filio acquiritur quod eius consensus illi preiudicet tenet Bald.in.l.hac edi ctali.num.14.C.de secund.nupt.vbi Bertran.in rep.num.11.&.12.Paul.in.l.si ponas.§.hereditatem.ff.de inoffi.testam.¶ Corroborantur etiam supra dicta ex eo nam si filio grauamen fuerit appositum & illi datus sit vulgaris substitutus repudiante filio hereditatem grauamen ei appositum ex voluntate filij qui nolluit hereditatem acquirere omnino validum est nec in substitutum transit vt tenuit Bald.in.l.cum patronus.ff.de legat.2.& ibidem Paul. Angel.& Sigu.num.86.Peralta.num.13.Iass.in.l.si arrogato.nu.32. ff. adop. & in.l.cum quidam.C.de legat.& in.l.si pecunia.§.sicuti.ff.de lega.1.idẽ Segura.in.l.ab ex heredari.num.44.ff.eod.et in.l.vnum ex familia.§.sed si fundum.ff eod.col.2.fol.59.et in.l.1.§.fin.ff.de liber. et posthum. num. 18.Xuarez.in.l.quoniam in prioribus.1.limitat.fol.51.col.2. et. 4.limitat. fol.52.col.2.vbi Menchacen.14.limita.num.423. De lo qual resulta que pues en nuestro caso el dicho Pedro Riquelme tacita y expressamente consintio el grauamen que el dicho su padre le puso en su legitima: que el dicho vinculo de su consentimiento quedo valido y firme, y que por esta razon no se puede impugnar.

¶ Expressus autem eiusdem Petri consensus colligitur ex eo, porque en la misma escriptura de vinculo dize expressamẽte que consiente enel vinculo que su padre haze y lo aprueua y accepta y lo mismo dize en el testamento que hizo en que aprueua de nueuo el vinculo y nombra por successor en el a Hernando Riquelme su hijo, y despues de muerto Pedro Riquelme y su hijo y auiendo succedido en este vinculo la dicha doña Ynes lo torno a aprobar de nueuo por la escriptura que hizo año de 53. et ex ista geminatione scripturarum arguitur enixa et determinata volũtas eiusdem Petri quod voluerit prædicto grauamini consentire.l.1.vers. ego puto ibi, *bis idem dixisse ne aliqua dubitatio super esset*. ff. de edi itio edi-

 cto.l.

cto.l.Balista.ff.ad Trebelia.authen.siue à me.C. eod.titu.l. quinquaginta.ff.de probat.Bald.in.l.cum scimus.C.de agri. & censi. lib.11. Iass. in.l. cunctos num.21.C.de sum.trini. & fi.Cathol.Zasius.in.l. quibus num. 5. & in.l.si dari num.36. ff. de verbor. oblig. & dicit ellegãter Bald.in suo consi. scismatis posito sub rubr. si quis aliquem testari prohibue. quod contra geminatam dispositionem non potest opponi de inconsideratione vel inaduertencia quem sequitur Felin.in.c.1.in princip. de off. de lega. & quod consensus geminatus tantum operetur quantum consensus iuratus tradit Abb.quem sequitur Felin.ibidem num.39.in.c.si cautio de fide instrumentorum & in. c. cum contingat. de iure iur. ¶ Idem q; expressus consensus colligitur ex eo, porque desde que el dicho Fernando Riquelme el viejo hizo el dicho vinculo y mayoradgo el dicho Pedro Riquelme posseyo los bienes en el contenidos por de mayoradgo. Por lo qual fue visto aprobar expressamente el dicho grauamen porque la voluntad expressa mejor se colige y mas claramente de lo que vno haze que no de lo que dize.l.de quibus.ff.de legibus.ibi,*quid enim interest suffragio populus voluntatem suam declaret an rebus ipsis & factis*.l. Paulus. ff. rẽ rat.hab.l.quo enim eod.titu.l.reprehendenda.C.de instit. & substi.subst. sub cond.fact.l.si auia.C.de iure deliberan. l.si tamen.ff. de edili. edic. c. dilecti el.2.de appellatio.Abb.consi.115.vol.2.et paria sunt consentire facto et consentire verbis glo.in.l.recusari.ff.de acquit.hæredita.et in. d.c. dilecti de appella.Ancharra.consi.302.vbi dicit quod certius per factum voluntas alicuius declaratur quàm per verba cũ in verbis possit cadere fictio et in spetie quando geritur aliquis actus in præiuditium alterius,aũque por sola la scientia no sea visto ratificarlo si vltra scientiam facit aliquem actum quod tendit ad approbationem ꝙ ex hoc actu probetur cõsensus tradit Bart.in.d.l.quo enim.§.1.ff.rem rat.haberi.et in.l.quę dotis. ff.solut.matrimon.Abbas.in.c.cum non iniuste.de procurator.Ias.consi. 227.Charolus.col.7.vol.2. et quod talis consensus qui ex facto colligitur dicatur expressus tradit Socin.consi.80.nu.21.vol. 4. Aymon consi. 204.vol. 2.¶ El consentimiento tacito se prueua por el transcurso de tanto tiempo en que el dicho Pedro Riquelme y doña Ynes su hermana tuuieron y posseyeron el dicho vinculo y los bienes en el contenidos sin contradiction ni reclamacion alguna y debaxo de esta aprobacion murio el dicho Pedro Riquelme,atq; ideo ex transcursu tanti temporis sine vllo dubio præsumitur consensus.l.si filius vbi notat.DD.C.de petit.hæred.l.qui in aliena.§.sed si non adierit. ff. de acquir. heredit. vbi notant DD. l.2.§.voluntarię.ff.solut.matrimon. l. si quis forte. §. ceterum. ff. de penis. Bart. et DD. in l. si certis annis. C. de pact. et in. l. cum de in rem verso.ff.de vsucapionib. Alexan. et Iasso. in. l. quæ dotis. ff. solut. matrimon.Oldrald.consil.183. factum tale Aretin. consil.36.casus

talis Ias.

talis Iaſ.conſi.56.circa primum volum.1.Alex. conſi. 113. vol. 4.vbi dicit quod ex patientia cum poſſeſſione longi temporis præſumitur quis conſenſiſſe quem refert Decius.conſi.185.num. 10. & taciturnitas equipolet conſenſui.l.in adoptionibus.C.de adopt.l.Ariſto.C.quæ res pigno. obliga.poſſ.l.2.ff.de acquir.poſſ.l.qui tacet de regul.iur.in. 6. cum alijs quę cumulat Tiraquel.de retractu.§.1.glo.9.num.113.imo plus dixit glo.in.c. 1.ver.permiſsione de prohibi.feu.alie.per Lothar.quod patientia ſine cõtradictione habetur pro conſenſu expreſſo & quod conſenſus tacitus & expreſſus in iure equiparantur.tradit Bart.in.l.de.quibus.num.4 ff.de legibus.Iaſſ.in.l.prætor ait.num.5.ff.de noui oper.nuntiat.& facit regu. iuris quod taciti & expreſsi idem eſt iuditium. l. cum quid. ff. ſi cert. petatur. regul. taciti de regul. iur. in. 6. De que reſulta que por auer conſentido el dicho Pedro Riquelme tacita y expreſſamente el dicho vinculo quedo validó y firme en eſte caſo. Y no ay ley ni derecho ni doctor q̃ diga que para que valga el tal grauamen es meneſter que el conſentimiẽto del hijo eſte jurado,porque los que eſto tuuieron hablaron en pacto de futura ſucceſsion o quando el padre da licencia al hijo para teſtar pero no en nueſtro caſo como ſe colige de todo loque arriba éſta referido.

¶ Y no prejudica ſi ſe dixere que el dicho Pedro Riquelme murio en vida de Fernando Riquelme el viejo ſu padre,por lo qual todos los bienes del dicho Fernando Riquelme excepto el quinto fueron legitima de la dicha doña Ynes,y que pues ella no conſintio en eſte vinculo ſe a de quitar el grauamen del y ſucceder en todos los bienes de Fernando Riquelme ſu padre libremente,porque como arribaeſta dicho por la eſcriptura que la dicha doña Ynes hizo año de.53.conſintio y aprobo expreſſamente el dicho vinculo,y aſsi no lo puede contradezir quinimo aunque no conſintiera baſta auerſe hecho el dicho vinculo en tiempo abil y de conſentimiento del dicho Pedro Riquelme para que ſea obligada la dicha doña Ynes y ſus ſucceſſores a paſſar por el, non enim eſt nouum,vt quę ſemel vtiliter conſtituta ſunt durent licet ille caſus extiterit à quo initiũ capere non potuerunt.l.in.abiguis.§.non eſt nouum.ff.de regul.iuris.vbi glo.plura allegat in propoſito.c.factum legitime eod. titu. lib.6.l.ſi qua. C.de ritu nuptia.l.adoptiuus in princ.eod.titu.l.pluribus.§.& ſi placeat. l.exiſtimo.ff.de verbo.obliga.§.quod ſi in diem inſti.de legat.& facit elegans deciſio tex.in.l.ſi inter extraneos.ff.de donatio.inter vir. & vxor. & in.l.ſi gaudentius. C.de contrah.emptio'. vbi eſt caſus àpertus quod licet regulariter donationes inter virum & vxorem prohibeantur ſi tamen vir extraneæ donauerit eandem q; poſtea in vxorem ſuſcipiat valet talis donatio.Bart.in.l.ex facto in prin.col.2.ff.de vulgari.Bald.in.l.patre furioſo.2.lectu.ff.de his qui ſunt ſui vel alie.iur. & ex pluribus compro-

bat Dinus.in.d.c.factum legitime Detius.in.d.§.non est nouũ Tiraquel tract. cessante cau.12.limitat. num.15. & licet generaliter, cessante causa cesset effectus id tamen non procedit vbi effectus causæ est iam consumatus et perfectus.l.vltima.in princ.ff.vnde liberi.l.inter stipulantem.§. sacram.et ibi.Iass.nu.4.ff.de verb.obliga.l.patre furioso.ff.de his qui sunt sui vel alieni iuris.l.qui res.§.aream.ff.de solutio. Cynus. et Bald.in.l.generaliter.C.de Episc.et cleri.Bart.l.2.ad fin.§.vltim. ff. de donatio. Corne.consi.24.col.5.lib.3.Socin.consi.81.col.4.lib.3.Gratus.consi.63.num. 37.lib.2.et alij plures quos refert.Tiraq.d.tracta.14.limitat. num. 1.cum sequen.vbi id ex pluribus cõprobat.Si igitur hoc verũ est cõsequitur manifeste in fauorẽ nostrę partis quod licet pręedicta donatio ad casum deuenerit à quo incipere non potuisset cùm tamen tempore habili fuerit facta et perfecta eadem omnino sit substinenda.

¶ Secundo principaliter considerandum est,que aunque lo dicho cessara q̃ no cessa y aunq̃ el dicho Pedro Riquelme fuera parte para pedir que se le quitara el grauamẽ de la legitima,por no auello pedido el grauamẽ q̃do valido y firme,licet enim ipso iure tollatur grauamen id tamẽ intelligẽdũ est si à parte petatur vt tradit glo.in.l.scimus in princ.ver. ipso iure.C.de inoffi.testa.quam ibi sequuntur Bart.& Scrib.Bald.in.l.si cõstat. C.de compens.Angel.in.l.Papinianus.§.si conditioni.ff. de inoffit. testa. Alex.consi.55.viso titulo vol.2.et probat tex.expressus.in.l.5. titu. 8. part. 6.ibi. *Esto se entiende si el hijo no recibiesse aquella parte que le era mandada ca si la recibiesse y no la protestasse diziendo que le quedasse en saluo la querella &c.*et ita in simili videmus quod licet ipso iure de liquido at liquidum compẽsatio admittatur.l.fin.C.de compensat.id tamen intelligi debet si à parte opponatur vt ex.d.l.fin.colligitur et ex.l.si constat eod. titu. et ibi glo.et glo.in.l.reiiudicatę.versi.hęredi.ver.obligatas.ff.solut. matrim. et. in. §. bonæ fidei.insti.de actio.et licet rescriptum concessum alicui iu quo cõceditur dilatio ad soluendum creditoribus non valeat absq; idonea fideiussione id tamẽ intelligi debet si fideiussione à parte opponatur vt tradit glo.in.l.vniuersa.C.de præcib imperato.offeren.et licet pœnam comissi ipso iure comitat emphiteota qui canonem non soluit.l.2.C.de iur. emphiteo.id tamen ex.d.l.intelligitur volẽte dominio.et licet pactum legis comissorię contractũ ipso iure resoluat.l.1.et per tot. ff.de lege comissoria,hoc tamen procedit si venditor id voluerit.l.2.ff.eod.titu. & licet ex regula generali vbi ceptũ est iuditium ibi finẽ accipere debeat alias iuditiũ sit nullũ.l.vbi ceptũ.ff.de iudi.id tamẽ intelligi debet si à partede litis pendẽcia opponatur ita Innoc.in.c.cũ.M.in fi.de constit.Bart.in.l.sepulchri.in fine.ff.de sepul.viola.et allij quos refert Anton.Gab.2.p.cõmun. opin.lib.2.titu.de iudit.concl.2.nume.20.et licet electio omnibus quorum interest non vocatis sit nulla.c.quod sicut.c.in genesi.de electione.

id tamen

id tamen intelligi debet si de tali nullitate à parte contempta opponatur vt aperte in dictis iuribus probatur & ibidem notat Abb. & Scriben. De lo qual resulta y se infiere que pues el dicho Pedro Riquelme no alego este grauamen, antes expressamente lo consintio ni menos lo alego la dicha doña Ynes que no se puede alegar esto aora para inualidar este vinculo.

¶ Tertio hęc eadem pars suadetur ex eo, porque aunque el dicho Pedro Riquelme o doña Ynes fueran parte para pedir q̃ se quitasse el dicho grauamen y su consentimiento fuera de effecto alguno maseste derecho no lo tienen ni les compete a los herederos, porque estas cosas que por priuilegio y derecho especial competen como es el no ponerse grauamen en la legitima, loqual se da al hijo por particular priuilegio.d.l.quoniam in prioribus.C.de inoffic.testa.l.cum patronus.ff.de legat.2. Estas no se transmiten, para que contra el consentimiento o taciturnidad del priuilegiado las consiga su heredero como se vee en el hijo a quien por particular priuilegio de suidad la.l.fin. C.de repud.hęredi. le da esta prerrogatiua que pueda reuocar la abstension que hizo, y el consentimiento que vna vez tuuo de no querer repudiar la herencia de su padre que este tal priuilegio no lo pidiendo el hijo ni restituyendose contra su abstension no se transmite a su heredero, vt voluit Bald.in.l.vnica.C.de his qui ante aper.tabulas.Bart.in.l.ex militari.§.1.in fi.ff.de milita.testamen.Angel.& Imol.in.l.ventre præterito.ff.de acquir.heraedi.Iass.in.l.qui se patris nu. 43.&.44.C.vnde libe.& in indiuiduo que este derecho de pedir q̃ este grauamen se quite de la legitima no competa al heredero tenuit Socin. consi.116.num.21.volum.4.Y assi no es parte el dicho Fernando Riquelme para alegar este derecho.& hæc sola exceptio tu non es pars in totũ excludit intentionem agentis.l.1.§.is qui hæreditatem.ff.si pars hęredita.pteatur.l.vti frui in princ.ff.si vsusfruct.petatur. l.adeo. §. sed & legatarius.ff.de condic.furti.l.fin.C.de reiuendica. l. loci corpus. §. competit. ff.si seruitus vendicetur.

¶ Quarto supra dicta confirmantur ex eo, porque aunque los herederos del dicho Pedro Riquelme, y de doña Ynes fueran parte para pedir que este grauamen se quitasse de la legitima, adhuc tamen, en nuestro caso no pudieron pedillo, porque passados cinco años despues de la muerte de Hernando Riquelme el viejo que fundo el dicho vinculo aun el dicho Pedro Riquelme, y la dicha doña Ynes no pudieran intentar el remedio ni querela inofficiosi testamenti, cum eadem præscribatur quinquennio.l.si quis filium in fin.l.scimus.§.illud.l.contra maiores.C.de inoffi.testam.l.2.C.in quibus.caus.in integ.restit.non est necessa.l.4.titu.8.

part.6.y aunque filio excluso à querela nihilominus potest agere ad supplementum que es el remedio que el derecho da quando el padre dexa menos de la legitima a su hijo respecto de cantidad o grauamen conforme a la.l.quoniam in prioribns y a la.l.scimus.C.de inoff.testam.En este caso menos compete este remedio porque aunque siguiendo la opinió de Bart.y de otros que lo siguen pudieramos dezir,ius agendi ad supplementũ pręscribi spatio dictorũ quinque annorum ,pero siguiendola opinion mas comun por ser passados treynta años no pudo el dicho Pedro Riquelme ni doña Ynes ni sus herederos pedir supplemento de la dicha legitima o que se le quitassen los dichos grauamenes y vinculos,cum ex transcursu dicti temporis ius agendi ad supplementum fuerit legitime præscriptum vt tradit Bald.in.l.si quis filium.3.col.et ibi not.Iass.C.de inoffi.testam.idem Bald.in authen.pręsbiteros.C.de Episc.et Cleri. Angel.in.l.Papinianus.§.si conditioni.de inoffi.testam.Alex.consi.128 consideratis.4.col.vol.1.Roderi.Xuar.in.d.l.quoniam in prioribus.3. limitat. in declarat.ad.l.regni.num.1.et.10.amplia.num.7.Anton. Gom. thomo. 1 variarum resolu.c.11.de successione controa.testamen.num.23.versi.pulchra.Gregor.Lop.in.l.4.ver.cinco años,et in.l.5.ver.gelo cumpliesse, titu.8.part.6.Menchacen.in.dicta.l.quoniam in prioribus.21. ampliat. nu. 255.fol.68.y assi por no auer pedido ni intentado el dicho derecho dentro de.30.años quedo prescripto legitimamente en este caso.Y por consiguiente es sin duda que auuque el dicho vinculo se hizo de sola la legitima del dicho Pedro Riquelme fue valido y firme en este caso.Et cum his à tertio articulo sumus expediti.

## QVARTVS ARTICVLVS.

¶ Ad quartum articulum deueniendo en el se fundara que al dicho vinculo y mayoradgo que el dicho Fernando Riquelme el viejo otorgo fue y es valido y firme y irreuocable y tambien lo fue el vinculo que la dicha doña Ynes hizo, y que las reuocaciones que dellos se hizieron fueron de ningun momento,idq; ex sequentibus probatur.

¶ Lo primero porque como consta de lo que arriba esta dicho, el dicho Fernando Riquelme el viejo hizo donacion pura perfecta y irreuocable en fauor del dicho Pedro Riquelme y los demas llamados de los bienes en ella contenidos,y la escriprura de donacion tiene todas las clausulas y firmezas que de derecho se requieren para su validacion, y demas desto tiene acceptacion del dicho Pedro Riquelme,por lo qual no pudo el dicho Fernando Riquelme reuocalla como la reuoco, quia donatio semel per-

melperfecta amplius reuocari non potest et conditiones postea seu modum non admittit.l.perfecta donatio.C.de donat. quæ sub modo.l. Aristo.§.vlti.ff.de donatio.l.senatus.§.sed mortis ibi.*nullo casu reuocetur*.ff.de donatio.cau.mortis.l.si donationem ibi, *necrescripti quidem authoritate reuocari possunt*.C.de reuocan.don.l.cum ancillam.C. de cōdictio.ob caus. l.cum te sponsæ.l.si mater.C.de donatio.ante nuptias.l.si donationis. C. de contrahen.empt.l.vlti.C.de vsucapio.pro donato.c.fin.de.donatio. c. verū de cōd.aposi.Romanus.cōs.171.pro decisione.Et quod princeps.in suis donationibus seu concessionibus iam perfectis conditionem apponere non possit tradit Andre.de Ysernia in.c.1.de capi. qui curiam vend. Lucas de Pena. in. l. qui fundos. C.de omni agro deserto. libr.11. Idq; in ceteris contractibus procedit.l.sicut ab initio.C.de actio.& obligat.l. de contractu &.l.non est.C.de rescind.vend.De lo qual resulta que pues en nuestro caso la dicha donacion quedo pura perfecta y acabada y aceptada por el dicho Pedro Riquelme que conforme a derecho el dicho Fernando Riquelme el viejo no la pudo reuocar como la reuoco,y que la reuocacion que hizo fue de ningum momento.

¶ Preterea & secundo incomprobationem supra dictorum que la dicha donacion y vinculo no se aya podido reuocar se prueua por esta razon,porque aunque entre los DD. vuiera differencia si la donacion entre viuos hecha al hijo familias vale irreuocabiliter, nam valere tenuerunt Bald.in.l.cum oporteat.§.non autem.C.de bon.quæ lib. Angel. in. l.si non mortis in princ.ff.de inoffitio.testam.dicit communem Paul.in. l.in donatione.la.2.in prin.ff.ad.l.falcid.Iass.cōs.147.vol.2.& tenendá in praxi et in decisionibus causarum firmat Peralta.in.l.cum pater.§.à filia n.72.de leg.2.ex diuerso tamē hanc donationē reuocabilē esse teneat Anton.Gom.in.l.17.Tau.num-45.et ibi Castellus. Segura in repet. l. vnum ex familia.§.sed si fundum fol.52.Dueñas reg.223. num. 5. d. Ludoui. de Moli.lib.1.c.12.num.6.Pero respecto del hijo emancipado es cosa muy llana y comun concordia de todos que vale la donacion y assignacion de la legitima hecha al emancipado irreuocablemente y asi irreuocabiliter valio en este caso,porque Pedro Riquelme a quien se hizo esta donacion estaua emancipado casado y velado con doña Clara Marrufo como consta del vinculo y del testamento del dicho Pedro Riquelme por lo qual conforme a la.l.47.de Toro el hijo es auido por emancipado.

¶ Y aunque esto se limite y corrija respecto de las donaciones y mejoras hechas por via de mayoradgo,porque estas son reuocables como lo determinan las leyes.17.y.44.de Toro pero son irreuocables asi respe-

cto del hijo emancipado como del hijo familias ora se haga por testamē to ora por contracto entre biuos quando viesse entrego de los bienes donados o vinculados ora sea real o por actos fictos y interuiniendo pacto de no reuocar o por causa y titulo oneroso. Entonces el mayoradgo sigue la naturaleza de contracto entre biuos y es irreuocable, vt expresse deciditur in dictis legibus.17.&.44. Tau. Y assi ellegantemente lo resuelue Molina d.lib.1.c.12.num.1.&.2.& num.20.&.21. rursus q; num. 28. & num.39. Y este es nuestro caso en el qual el dicho vinculo se hizo por donacion entre biuos por tradicion de los bienes, con clausula de constituto y con reseruacion de vsufructo y con pacto de non reuocando, y por titulo y causa onerosa de matrimonio conforme a la ley.17.y.44. de Toro cuya decision no solamente procede en las mejoras del tercio sino tā bien en las del quinto y en otra qualquier donacion aunque no se expresse en ella que es hecha por via de mejora ni por via de tercio ni de quinto y assi en qualquiera donacion generalmente entiende las dichas. ll. Molina.d.c.12.num.21.& Meres.1.par.quæst.70. Y para la irreuocabilidad de la dicha donacion basta la tradicion por acto ficto de clausula de constituto sin que interuenga real ni corporal entrega, vt resoluit Anto. Gomez.in.d.l.17. Tauri.num.5.& ibi Tellus.num.17. Ludouic.de Molin. lib.4.de Hispano.primogen.c.2.num.4.&.31. Y el mesmo effecto de irreuocabilidad obra la reseruacion de vsufructo que hizo el instituydor de los bienes vinculados, vt tradit idem Molina.d.lib.4.c.2.num.6.&.10. Iulius Clarus.lib.4.sententia.titu.de dona.quæst.19.num.fin. Tellus.in.d.l. 17. Tau.nu.16.et faciunt ea quæ circa has clausulas in.2.articu.aduximus.

¶ Y la misma irreuocabilidad que en terminos de la.l. 14. de Toro se induze quando la donacion se haze por causa onerosa de matrimonio no solo procede en institucion de dote que el padre da a la hija pero tan biē en donacion, propter nuptias vel in causam matrimonij que el padre haze al hijo y effectuandose el matrimonio ni el padre puede reuocalla ni de suyo es reuocable, y assi lo tiene Palat.Rub. in eadem. l. num. 45. Cifuen.num.1. Tellus.Fernan.num.78. Y assi en el cōtracto donacion y vinculo de que se trata se hallara que se hizo porque assi se trato quando Pedro Riquelme caso con doña Clara Marrufo, y que fue donacion, propter nuptias, y para effecto del dicho matrimonio, y mediante la dicha donacion vuo effecto el dicho matrimonio, por la qual conforme a las dichas leyes de Toro quedo irreuocable.

¶ Tertio que la dicha donacion vinculo y mayoradgo sea irreuocable se prueua claramente por las palabras de la dicha escriptura, por la qual consta

consta que el dicho Hernando Riquelme quiso hazer y hizo la dicha donacion de tal manera que fuesse irreuocable porque en ella estan estas palabras. *E por esta presente carta me obligo e prometo de auer por firme e por estable e valedera esta carta e todo quanto en ella se contiene, e de no yr ni venir contra ella e contra parte della ni reclamar ni contra dezir y si cōtra ella fuere o viniere o quisiere yr o venir que me non vala e todo me sea desechado de juyzio e por el mismo caso vos de e pague en pena &c, e la dicha pena pagada o non que lo contenido en esta carta sea firme &c.* Debaxo de estas palabras es impossible admitir disposicion o donacion que sea reuocable, cum verba debeant capi in propria significatione & in dubio nedum in casu claro debeat recurri ad cōmunem verborum intelligentiam secundum casum valde notabilem in c. ex literis el. 1. & ibi notat Innocen. & Abb. de Sponsal. per quem tex. dicit Bald. in extrauagan. de pace constan. in fi. quod omnis intellectus est extraneus qui non consonat auribus bulgi. l. librorum. §. quod tamen casius & ibi Bart. ff. de legat. 3. l. labeo. ff. de supel. lega. Bald. in. l. fin. quæst. 14. C. de hæred. instit. Imola. in. c. inter corporalia de translatio. Episco. et semper verba contractus sunt consideranda nec ab illis est recedendum. l. naturaliter. ff. de legat. 3. l. ille aut ille. §. cum in verbis. ff. eod. l. fideiussores. §. pro aurelio. ff. de fideiusso. Bald. consi. 32. quidam nobilis col. 2. lib. 1. Iass. consi. 159. super. facto col. 2. lib. 2. quę omnia procedunt et habent locum in tantum vt potius actus pereat maneatq; inutilis quamꝙ à verbis discedatur si nullo modo rei et negotio conuenire possunt. l. tutores. §. 1. ff. de administr. tutor. Iass. in. l. quoties in stipulationibus. 4. limitat. ff. de verbor. obligation. Y si quisiessemos dezir que auiendose puesto las dichas palabras en esta escriptura nihilominus se podia reuocar por fuerça se a de dezir que las dichas palabras se impropriauan y admitian repugnantia de tal manera que siendo la voluntad del disponēte hazer donacion irreuocable se pueda reuocar y aliende de esto auemos de dezir que las dichas palabras estan superfluas en la dicha donacion. lo qual no se a de entender cum nedum clausula contractus sed nec minimum verbum debeat esse in scriptura superfluū et sine virtute aliquid operandi vt tradit Bald. in Rub. c. de contrahend. emptio. num. 6. Alex. consi. 22. in fin. lib. 3. et in nostris terminis quod per pactum de nō reuocando in scriptura donationis appositum maioratus seu donatio irreuocabilis efficiatur tenet Segura in. l. 1. §. si vir. vxori num. 41. ff. de acquir. posses. Episcopus Segouien. in rub. de testament. 2. par. num. 17. Peralta. in. l. cum pater. §. à filia. num. 32. ff. de legat. 2. Tellus Fernan. in. l. 17. Tau. num. 99. doctor Ludoui. de Molina. lib. 1. de hispanor. primogen. c. 12. num. 21. et lib. 4. c. 2. num. 40. Y assi pues segun la naturaleza de las palabras arriba di-

chas no

chas no se puede comprehender donacion reuocable siguesse qne auien do en esta donacion las dichas palabras no se a de poder reuocar.

¶ Quarto incomprobationem supra dictorum aducitur illa conclusio quod donatio iure maioratus vel aliter petpetuo familiæ facta vt res perpetuo in familia conseruetur subsequta primi vocati acceptatione nullo pacto respectu sequentium reuocari potest adeo vt vlteriorum sequentium vocatorum acceptatio non exigatur quam conclusionem tenuit Romanus, in.l.si pecuniam num.22.ff.de condict.ob caus.& ibi Paul.Castren.num.11.idem Paul.in.l.qui romæ. §. flauius. & ibi Socin. num. 16. ff.de verbor.obliga.& tenent alij plures quos superius in.2.articu. retulimus. De lo qual se colige claramente que auiendo acceptado el dicho Pedro Riquelme el dicho vinculo por lo que arriba esta dicho se adquirio por su acceptacion derecho irreuocable a la dicha doña Ynes segundo llamada y a los demas llamados al dicho vinculo despues della, y que el dicho Fernando Riquelme el viejo no lo pudo reuocar como lo reuoco premaxime auiendo como vuo en este caso todas las acceptaciones que arriba estan ponderadas,

¶ Quinto por nuestra parte se a de aduertir que Pedro Riquelme primero llamado al dicho vinculo por vna clausula de su testamento lo refiere y aprueua y estando asi por el acceptado y aprobado no pudo su padre reuocallo principalmente que el dicho Pedro Riquelme en su testamento instituyo por su vniuersal heredero a Fernando Riquelme su hijo y le substituyo pupilarmente a Fernando Riquelme su abuelo y por la pupilar expressa excluyo a su madre del pupilo conforme a la. l. Papinianus.§.sed neq; impuberis.ff.de inoffi.testamen. y al c.si pater de testamen.lib.6.l.7.titu.5.part.5.vbi Gregor.ver.del moço.y por auer fallecido el menor en la pupilar edad el dicho Fernando Riquelme el viejo substituto fue heredero de hijo y nieto,& confirmatæ fuerunt tabulæ pupilares.y fue visto el abuelo substituto aprobar el dicho testamento en todo y aprobar la aprobacion del vinculo en el referido,nam agnoscendo hęreditatem pupilli ex pupillari substitutione videtur agnoscare tam tabulas pupillares quam immixtionem factam â pupilo vt resoluit Gregor. Lup. in. l.8. titul. 5.part.6.ver.entrar en ella, Y por auer succedido el menor en la dicha herencia de su padre que fueron mas de quinze mil ducados que heredo y le pertenecieron por muerte de Mayor Riquelme su madre y abuela del pupillo que era ya diffuncta en vida del dicho su padre y antes del dicho su testamento y auiendo succedido enesta herencia Hernando Riquelme el viejo por la pupilar expressa no pudo contrauenir a su

nir a su hecho proprio y al vinculo en el dicho testamento referido por vinculo confessado y aprobado. ¶ Y no obsta dezir que el dicho Fernando Riquelme era abuelo y veniente ab intestato legitimo y forçoso heredero y que muriendo el menor de necessidad auia de succeder aunque no fuera llamado ni substituto. Porque se responde que no lo era teniendo el pupilo madre, y que lo fuera el padre puede grauar al substituto del pupilo aunque sea su heredero ab intestato y heredero forçoso, y aũque sea en la legitima, quoniam quem substituit honorauit excludendo matrem quam potuit admitere, o pudiera tambien excluyr al abuelo instituyendo otro estraño, quod sic tradit Anton. Gomez. variar. resol. lib. 1. c. 4. num. 12. Menchacen. de successio. creat. §. 10. nume. 411. idem tenet Anton. Gab. commun. opinio. 2. part. titu. de legitima conclus. 1. nume. 34. limitat. 8. qui plures ad id citat. Item aunque el dicho Hernando Riquelme no fuera substituto tampoco pudiera reuocar el dicho vinculo ni aun el mismo nieto cuyo padre consintio y aprobo el mesmo vinculo pudiera pedir reuocacion del aunque fuera viuo vt resoluit Cobartu. in. c. Raynaldus. § 1. num. 24. versi. 7. de testamen. Gutierrez in. c. quamuis pactum. in princ. num. 4. de pact. in. 6. Molina lib. 2. de primogen. c. 3. num. 47. Y aunque admitieramos al hijo de Pedro Riquelme a esta reuocacion fuera este derecho personal que solo el pudiera intentallo porque el derecho de reuocar el grauamen impuesto en la legitima no passa al substituto del hijo, iuxta. l. cum patronus. ff. de legat. 2. cuius argum. sic resoluunt Scriben. vt constat ex his quæ in. 3. arti. late resoluimus. Y assi es cosa muy llana que auiendo sido Hernando Riquelme substituto de su nieto y como substituto, entrado en los bienes aprobando el testamẽto de su hijo no pudo r euocar el dicho vinulo mayormente que heredo del nieto por la substitucion pupilar toda la legima de mayor Riquelme su muger abuela del pupilo que era muerta en vida de Pedro Riquelme su padre que valio mas de quinze mil ducados en los quales y en las nouecientas mil marauedis que valio el vinculo biẽ pudo caber y cupo el vinculo de esta quantidad que no se entiẽde legitima sino tertio y quinto, y aunque fuera legitima paterna o materna con el consentimiento del hijo valio sin duda el grauamen y vinculo en ella.

¶ Sexto in nostræ partis fauorem aducitur, que por parte del dicho Manuel Riquelme esta presentada vna escriptura su fecha en siete de Septiẽbre de. 1553 por la qual parece que muerto el dicho Pedro Riquelme primero llamado y Fernando Riquelme su hijo la dicha doña Ynes madre de los que litigan auiendo succedido en este mayoradgo lo aprobo y lo accepto de nueuo, y en la dicha escriptura declara que ella es successora,

y que los

y que los dichos bienes pertenecen al dicho Manuel Riquelme despues de sus dias conforme a los llamamientos del dicho mayoradgo y vincula de nueuo al dicho Manuel Riquelme otros bienes, y la escriptura se hizo por causa onerosa de matrimonio, y tiene juramento de la dicha doña Ynes y clausula de constituto y otras muchas firmezas, y esta acceptacion hecha por la dicha doña Ynes del vinculo viejo aunque no esta acceptada por el dicho Manuel Riquelme fue irreuocable, porque no fue nueua donacion paraque se requiriesse acceptacion sino aprobacion del vinculo q̃ Fernando Riq̃lme su padre auia hecho, por loqual sele readquirio y confirmo el derecho al dicho Manuel Riquelme y aunq̃ no hiziera la dicha doña Ynes mencion de la dicha escriptura vale esta donació por nueuo mayoradgo y por ella se le adquirio enteramente el señorio de estos bienes al dicho Manuel Riquelme cóforme a lo que arriba esta dicho, y por consiguiente pues llamo en ella a estos bienes al dicho Manuel Riquelme el es el legitimo successor en ellos, & hæc declaratio in nostro casu multum est atrendenda, para que se entienda que el verdadero successor en este vinculo es el dicho Manuel Riq̃lme, declaratio enim possessoris circa personam quæ succedere debet prodest successori est q́; talis declaratio à iudicibus amplectenda vel saltim multum æstimanda vt tenet Bald. in. l. gerit num. 17. ff. de acquir. heredi. & in. l. iniqui. num. 2. C. de secund. nup. Afflict. in. c. 1. de succes. feud. num. 10. Paulus. consi. 279. lib. 1. Alex. consi. 55. num. 14. lib. 4. Paris. consi. 75. num. 52. lib. 2. Palat. Rub. in. l. 45. Tauri. num. 17. vbi in id allegat tex. in. l. si quis seruum. §. si inter duos. ff. de legat. 2, & in. l. si quis à filio. §. si plures vbi glo. ff. de legat. 3. Y verdaderamente se entiende que era la legitima successora la dicha doña Ynes porque en el testamento que hizo Fernando Riquelme el viejo por el año de. 56. que es auiendo ya doña Ynes llamado al dicho Manuel Riquelme, dize Hernando Riquelme el viejo que da la haça del villar al Hernando Riquelme el moço de voluntad de la dicha doña Ynes y de su consentimiento como persona que entendia que ella era la legitimamente llamada a estos bienes, y assi tiene derecho a ellos el dicho Manuel Riquelme en virtud de la primera donacion que Fernando Riquelme el viejo hizo, y aunque esta faltasse la tiene por la donacion que su madre le hizo. De lo qual resulta que en nuestro caso ninguna cosa obro la reuocacion que el dicho Fernádo Riquelme el viejo hizo del vinculo que auia hecho en fauor del dicho Pedro Riquelme y los demas llamados.

¶ Septimo respecto de la donació que la dicha doña Ynes hizo al dicho Fernando Riquelme de la haça pequeña del campo, el negocio esta sin duda ninguna, porque auiendo aprobado como aprobo la escriptura de

vinculo

vinculo que ſu padre auia hecho y declarado por legitimo ſucceſſor al dicho Manuel Riquelme y jurado la eſcriptura no pudo reuocalla deſpues ni mandar la dicha haça del campo al dicho, Fernando Riquelme que litiga antes eſtaua obligado a eſtar y paſſar por ella.c.licet mulieres c.cum contingat de iure iur.c.quamuis pactum de pact.lib.6. & faciunt ea quæ in præcedentibus fundamentis dicta ſunt,quę hic quoq́; poſſunt adaptari tum etiam & ex eo,porque aunque no vuiera la dicha eſcriptura y aprobacion del vinculo que la dicha doña Ynes otorgo auiendo hecho donacion de la dicha haça del campo el dicho Fernando Riquelme el viejo en fauor el dicho Pedro Riquelme y los demas llamados,y auiendo ſuccedido en ella la dicha doña Ynes no pudo reuocar la donacion que ſu padre auia hecho ni ſacar bienes algunos della,prima enim inueſtitura ſemper eſt attendenda nec poteſt ei ex poſterioribus derogari vt tenet elleganter Bald.conſi.215.lib.2.Detius.conſi.185.nume.3.col.2.& conſi.445.num.22.Betran.conſi.1.num.98.vol.1.Gozadi.conſi.53.num.18.Tiraquel de primogenitu.quæſt.21.nu.8.Afflict.deciſ.112.Carol. Moline.in conſuetu.Pariſien.titu.1.§.8.glo.3.nu.7.Epiſcopus Segouien.in.c.ſi hæredes num.9.de teſtament.Peral.in.l.3.§.qui fideicommiſſam num.53.cum ſequen.ff.de hered.inſti.Celſus conſi.26.num,24. & propter augmẽtũ noue dignitas non diminuitur antiqua dignitas ſeu maioria immo potius creſcit.l.falſa demõſt.§.ſi cui.ff.de cond.& demõſ.& quod maioratus poſſeer nõ poſſit antiquã primi inſtitutoris diſpoſitioné mutare probat.l.cum filius fam.ff.de milit.teſt.ibi,*quia hæreditate quidẽ ſuę milles quã vellit ſubſtitutionem facere poteſt,verum tamen alienum ius tollere non poteſt*,per quem tex.dicit ibi Bald,quod milles poteſt hæreditati propriæ non alienæ legem imponere idq́; notat idem Bald.in.l. filius familias.2.col.ff.de donatio.& facit tex.in.l.vnum ex familia.§.ſi de falcidia. &.§.ſed ſi fundum.ff.de legat.2.l.cohęredi.§.cum filię.ff.de vulgar.tradit Lancellotus Galiaula.in.l.centurio.1.dubio.ff.de vulga.tradit idem Ludouic.de Molin.lib.1.de hiſpan.primogen.c.8.num.21.&.22. De lo qual reſulta y ſe infiere q̃ aſſi la reuocacion q̃ hizo el dicho Hernando Riq̃lme el viejo como la que hizo la dicha doña Ynes fueron de ningun momento, y por conſiguiente que el dicho Manuel Riquelme es legitimo ſucceſſor en todos los bienes ſobre que es eſte pleyto. Et cum his à quarto articulo ſumus expediti.

## QVINTVS ARTICVLVS.

¶ Ad quintum articulum deueniendo reſta reſponder a los fundamẽtos que en contrario trae el dicho Fernando Riquelme que litiga.

¶ Atq; in

¶ Atq; in primis non obstat prima diuersæ partis obiectio, en que pretẽde q̃ la escriptura de mayoradgo que presenta el dicho Manuel Riquelme no es publica ni authentica por no estar firmada de Francisco de Sanabria escriuano publico ante quien passo. Porque a esto resulta respuesta de lo que en el primero articulo esta dicho, sane que la solamnidad de la firma del escriuano potius consuetudinis iure quam. l. scripta inducta est, y siendo assi no prejudica en este caso no estar firmada la dicha escriptura del escriuano ante quiẽ passo pues la dicha salẽnidad no a sido recebida en el Arçobispado de Seuilla ni en la ciudad de Xerez donde se otorgo la dicha escriptura vt in primo fundamẽto dicti articuli probauimus.

¶ Item & secundo respondetur, que aunque la dicha solemnidad fuera necessaria conforme a derecho, ad huc tamen se le a de dar fe a la dicha escriptura, cum non vitietur instrumẽtum examissione solemnitatis quę de consuetudine apponi non consueuit quamuis de rigore iuris debuisset interuenire, y siendo esta costumbre vsada y guardada en la dicha ciudad no a de prejudicar en este caso vt in secundo fundamento primi articuli resoluimus.

¶ Lo tercero porque aunque por ley estuuiesse annullado este instrumẽto por faltarle las solemnidad de la firma del escriuano, pero no se entiende estar annullado el contracto, y assi se puede probar por testigos y por otros generos de probança, y pues en nuestro caso esta probado auer passado lo contenido en esta escriptura por muchos generos de probança siguesse que se a de entender estar bastantemente probado lo contenido en ella, maxime cum in hoc casu necessario scriptura non exigatur, como queda probado en el tercero fundamento del dicho articulo.

¶ Lo quarto porque aunque en este caso se requiriera necessariamente, scriptura ad huc tamen non excluditur quin alijs præsumptionibus & argumentis probari possit factum in scriptura contẽtum vel partim per testes partim per scripturam non habentem omnimodam solemnitatem aut per partis confessionem, y pues todos estos generos de probança cõcurren en este caso, siguesse que se a de tener por bastantemente probado lo contenido en esta escriptura como en el quarto fundamento resoluimos.

¶ Præterea non obstat secuuda diuersæ partis obiectio, en que pretende que la donacion que hizo Fernando Riquelme el viejo es condicional y no pura, y que es hecha debaxo de condicion si donatarius superuixerit y debaxo de condicion si Pedro Riquelme vuiere de su padre la legitima de que le haze donacion, huic enim obiectioni respondetur, que aunque la dona-

la donacion hecha a Pedro Riquelme para en fin de los dias del donante parezca tener en si condicion si el donatario viuiesse mas que el donante y por auer antes muerto y auerse hecho caduca. Esto no procede en caso que el donatario tenga substituto llamado despues de la vida del donatario como en nuestro caso lo vuo iuxta limitationem text. in.d.l. vnica. §. si autem aliquid sub conditione. C. de cadu. tollen. ibi, *& hic vel substitutus relictum accipiat vel coniunctus siue hæres siue legatarius sibi acquirat, cum certi iuris sit, & in institutionibus & in legatis & in mortis causa donationibus posse substitutum agere*: omnibus enim vocatis et substitutis ex prima vocatione ius irreuocabile acquiritur perinde ac si donatio ab vno quoq; inciperet. l. quoties. C. de donationibus quę sub modo. tot namq; sunt donationes quot sunt vocati non solum respectu eorum qui tempore vocationis nati sunt sed etiam respectu aliorum qui nondum sunt nati. l. diui §. pactis. C. de natural. lib. declarat Paul. Bertran. et Molina. qui eos refert lib. 1. de hispan. primoge. c. 1. num. 17. De manera que en este caso la donació por muerte del primer donatario no se hizo caduca ni fue bastáte esta causa para que por ella el donante la pudiesse reuocar.

¶ Lo segundo, porque no es condicional esta donacion de tal manera q̃ para substancia della se requiera que el tal donante muera ni en aquel dia se differe el effecto della es pura y de presente y con entrego como queda fundado en el primero fundamento del segundo articulo, et bene facit tex. in. l. ex his verbis. C. quando dies legati cedat, y de aqui tambien resulta respuesta a lo que diximos que esta donacion esta hecha debaxo de condicion si Pedro Riquelme vuiere de su padre la legitima de que le haze donacion: porque el argumento procedera quando la donacion fuera de legitima futura. Pero no siendo sino de presente, y con entrego della en tal caso ninguna condicion iucluye ni para su valor y substancia se requiere la muerte del padre porque aũque es verdad que la legitima no se deue hasta la muerte del padre ni el antes della puede ser compelido a dalla, iuxta tex. in. l. 1. §. neq; castrense. ff. de colla. bonorum glo. in. l. 3. C. de fact. ignotan. quam dicit. ibidem communem Menes. num. 32. Horoscius. in. l. non impossibile num. 22. ff. de pact. & in. l. si arrogator nu. 129. ff. de adoption. Pero si el padre en su vida quisiere anticipar la paga de la legitima que al hijo se le deue despues de su muerte bien podria. l. 1. §. si vel parens. ff. de si quis à parente fuerit manumissus. tradit Peralta. in. l. cũ pater. §. à filia num. 71. ff. de legat. 2. Tellus Fernan. in. l. 23. Tau. num. 11. De lo qual resulta y se infiere que pues en nuestro caso la intenció del dicho Fernando Riquelme el viejo fue dar desde luego la legitima a su hijo q̃ esto lo pudo hazer, y la donacion se a de entender ser pura y perfecta y

no condicional como la otra parte pretende.
¶ Vlterius non obstat tertia diuersæ partis obiectio, en que pretende que esta donacion vinculo o mayorazgo que el dicho Fernãdo Riquelme el viejo hizo no valio por auerse hecho de la legitima del dicho Pedro Riquelme, en la qual no puede caer grauamen. Porque a esto se responde q̃ aunque en legitima del hijo regulariter grauamen apponi non possit ex consensu tamen eiusdem filij, vale el grauamen que en ella se pone y ni mas ni menos es valido qualquier vinculo y fideicommisso que de ella se haze consintiendo el mesmo, hijo a quien la legitima se deue como q̃da fundado en el primer fundamento del tercero articulo, vbi id ex pluribus cõprobauimus ac proinde cũ in nostro casu expressus ac tacitus dicti Petri Riquelme consensus interuenerit consequens est maioratum hunc omnino in nostro casu valuisse.

¶ Secundo respondetur que aunque lo dicho cessara, y aunque el dicho Pedro Riquelme fuera parte para pedir que se quitara de su legitima el dicho grauamen por no auello pẽdido el grauamen quedo valido y firme vt in secundo fundamento .d. tertij articuli probauimus.

¶ Tertio, porque aunque el dicho Pedro Riquelme fuera parte para pedir que se quitara el dicho grauamẽ mas este derecho no lo tienen ni les cõpete a sus herederos, vt in tertio fundamẽto dicti articuli resoluimus.
¶ Quarto porque aunque los herederos fueran parte para pedir que se quitara este grauamen no pueden en este caso por auerse passado el tiempo dentro del qual lo auian de pedir como se fundo en el quarto fundamento del tercero articulo.
¶ De inde non obstant quartum & quintum diuersę partis fundamentũ, en que pretende que aunque no concurriera lo que esta dicho no puede el dicho Manuel Riquelme aprouecharse del vinculo que el dicho Fernando Riquelme el viejo hizo en fauor de Pedro Riquelme y los demas llamados pues este esta reuocado, y auiendolo reuocado el dicho Fernãdo Riquelme por su testamento mando al dicho Fernando Riquelme q̃ litiga la haça del villar, y la dicha doña Ynes le hizo donacion de la haça pequeña del campo, y por consiguiente q̃ el es el legitimo possedor dellas. Porque a estas obiectiones se responde, quę auiendo el dicho Fernando Riquelme el viejo hecho la dicha donacion en fauor del dicho Pedro Riquelme y los demas llamados con las clausulas y firmezas de que arriba esta hecha mencion y auiẽdose acceptado por el dicho Pedro Riquelme fue parte el dicho Fernando Riquelme para reuocalla, cum donatio semel perfecta amplius reuocari non possit como se fundo latamente en el pri-

el primer fundamento del quarto articulo.

¶ Item & secundo porque semejante donacion hecha al hijo de su legitima vale irreuocablemente, y por consiguiente a de valer en este caso precipue maxime auiendo como vuo en el, entrego de los bienes donados y auiendose hecho esta donacion por causa onerosa de matrimonio por lo qual conforme a las leyes 17. y. 44. de Toro no se pudo reuocar. vt in secundo fundamento dicti articuli resoluimus vbi ex pluribus comprobauimus.

¶ Præterea & tercio porque aunque semejante donacion alias se pudiera reuocar no pudo en este caso por auer en el pacto de no reuocar, el qual es de tanto effecto q̃ el solo basta para q̃ esta escriptura sea en nuestro caso irreuocable vt in tertio fundamento. d. articuli. probauimus.

¶ Quarto porque esta es verdadera conclusion quod donatio iure maioratus vel aliter perpetuo familiæ facta subsecuta primi vocati acceptatione nullo pacto respectu sequentium reuocari potest como se fundo en el quarto fundamento del dicho articulo.

¶ Quinto porque el dicho Fernando Riquelme no puede venir contra la aprobacion del vinculo que Pedro Riquelme hizo en su testamẽto pues por virtud de la substitucion pupilar en el hecha heredo mas de quinze mil ducados de Fernando Riquelme su nieto, y assi no puede venir contra el hecho del diffuncto. vt in. 5. fundamanto d. articuli expendimus.

¶ Sexto porque en este caso ay juntamente con la dicha escriptura de vinculo la aprobacion del, que doña Ynes Riquelme hizo en que juntamente con aprobarlo nombra y declara por legitimo successor en el al dicho Manuel Riquelme, y assi puede succeder en este mayoradgo el dicho Manuel Riquelme por el nueuo derecho que por la dicha escriptura se le readquirio como lo fundamos en el sexto fundamento del quarto articulo.

¶ Vltimo respecto de la reuocacion que la dicha doña Ynes hizo de la haça pequeña del campo fue de ningun momento assi por no auer podido venir contra la escriptura primera que ella auia hecho como, porque aunque pudiera no pudo venir contra el vinculo que Fernando Riquelme auia hecho cum maioratus possessor non posit antiquam primi institutoris dispositionem mutare vt in. 7. fundamento dicti articuli probabimus.

¶ Postremo non obstat sexta diuersæ patris obiectio, en que pretende q̃ el remedio possessorio que el dicho Mannel Riquelme intenta no le cõpete por

pete por no auer posseydo estos bienes la dicha doña Ynes vltima succes sora y por tener el dicho Fernando Riquelme titulo del dicho Fernando Riquelme el viejo instituydor del vinculo por cuya causa el dicho Manuel Riquelme a posseydo estos bienes mas de doze años. Porque a esto se responde que por la dicha donacion que el dicho Fernando Riquelme el viejo hizo en fauor del dicho Pedro Riquelme, adquirio enteramente el señorio de los dichos bienes el dicho Pedro Riquelme, pues vuo entrego y acceptacion, y por su muerte se le adquirio a la dicha doña Ynes, y ella muerta al dicho Manuel Riquelme que litiga y por consiguiente le compete el remedio possessorio que intenta como se fundo latamēte en el primero fundamento del segundo articulo.

¶ Lo segūdo porq̄ aūq̄ la dicha doña Ynes vltima successora en estos bienes no aya posseydo los bienes de que se pide amparo: adhuc tamen legitima in actorem fuit translata possessio vt constat ex his quæ in secundo fundamento. d. articuli probauimus.

¶ Terrio porque aunque el dicho Fernando Riquelme que litiga aya detentado estos bienes con titulo cansado del dicho Fernando Riquelme el viejo: con todo esso compete al dicho Manuel Riquelme el remedio possessorio que intento como se fundo latamente en el tercero fundamēto del segundo articulo.

¶ Quarto porque aunque el dicho Manuel Riquelme aya callado doze años y no aya contradicho la detentacion del dicho Fernādo Riquelme su taciturnidad no le prejudico. Maxime porque luego que murio doña Ynes su madre intento el remedio possessorio que el derecho le da, y la justicia de la dicha ciudad de Xerez le amparo en la possession q̄ por ministerio de la ley se le transfirio. Lo qual es justicia que en esta real audiēcia se confirme, prout deo fauente, pronuntiandum speramus, salua tamē in omnibus dominationis vestræ censura cui nos libētissime subijcimus.

LAVS DEO.